

ADICION A LA INFORMACION EN DERECHO DADA POR DON LVYS DE ARAGON FERNANDEZ DE CORDOVA, DVQVE DE SEGORBE Y CARDONA, MARQVES DE COMARES.

EN RESPVESTA DE OTRA, Y VNOS APVNTAmientos que se han dado por parte de el Dean y Cabildo de la Santa Iglesia de Cordoua.

EN EL PLEYTO QVE TIENEN PENDIENTE sobre articulo de jurisdicion.

En Granada, en la Imprenta Real de Francisco Sanchez, en frente del Hospital de Corpus Christi. Año de 1665.



O crei bolver a tomar la pluma en este pleyto, assi por parecerme corriente la justicia que en el assiste a el Duque de Cardona, como porque para darla a entender escriui vna informacion de doze pliegos, procurando no huuiesse en ellos conclusion estraña de los dos puntos de deposito, y reconvencion; en que consiste, ni repetir palabra de las que contiene la que se remitiò de Madrid, porque tuue muy presente el cuydado que prometiò Gabriel Alvarez de Velasco *de priuileg. pauper. in præfat. num. 1. in fin.* ibi:

Curabimur autem, nec dicta transcribere, nec omittere necessaria ita brebitati consulendo, vt non obscuritas generetur, ita operi, vt non defectu doleat, nec ex abundanti copia parcanimis, nec rursus auida manu, sed quod magis vtilitati, ac desiderio satisfaciat, quam facietati abundet, hauriemus modum quoad fieri poterit.

2 ¶ Y tambien considerè, que quando por medio distinto incurriesse mi Abogacia igual censura, la calidad, y grauedad del negocio, y grandeza de las partes abraçarian mejor este segundo defecto; vt inquit Plin. ad Cornel. Tacitum *lib. 1. epist. 20.* ibi:

Frequens mihi disputatio est, cum quodam docto homine, & perito, cui nihil eque in causis agendis vt brebitas placet quam ego custodiendam esse confiteor si causa permittat alioqui prauaricatio est transire dicenda; prauaricatio etiam cursim, & brebiter attingere, quæ sint inculcanda infigenda repetenda, nam plerisque longiore tractatu vis quadam, & pondus accedit.

3 ¶ Y tendria por menos indecoroso que en muy breue tiẽpo que gastè en escriuirlos dexasse que omitir, y no causa de reparar, y advertir lo indeuidamente omitido, y que podria disculparme con Marcial.

Scribere me quæreris velox epigrammata longa.
Ipse nihil scribis, tu brebior a facis.

4 ¶ Pero considerar està remitido en discordia, y que a pedimiẽto del Dean y Cabildo se ha dado traslado de parte a parte de las informaciones en derecho, me constituye en precision de repetir con mas extension, y con el mismo cuydado algunos discursos de mi papel, que sirvan de replicato a el que he visto del Licenciado don Martin de Orellana, Canonigo de la santa Iglesia de Cordoua, tan docto como suyo, lo diuide en tres articulos.

5 ¶ En el primero pone los fundamentos que le parece assisten en vno y otro punto al Duque de Cardona para obtener el auto que pretende.

6 ¶ En el segundo los del Dean y Cabildo en defensa de la jurisdicion de su juez Eclesiastico.

7 ¶ En el tercero y vltimo procura satisfazer a los fundamentos de que se opuso.

8 ¶ Y discurriendo por el mismo metodo de los dos articulos de mi informacion, he de cumplir la obligacion de replicar a los tres que contiene la contraria, haziendo mencion en su lugar de dichos apuntamientos.

ARTI-

En quanto a el deposito.

9 EN el numero 1. y 2. de la informacion del Cabildo, con supuesto de no auer otros, se ponen por fundamentos, que justifican el deposito hecho ante el señor dō Antonio Seuil de Santelizes, los dos mismos que yo traxe en la mia num. 12. y 14. de que el Duque de Cardona en el acto de depositar exerciò vices Rei, & non Actoris, y que tratò de preuenirse con la excepcion de redencion del censo; y se omiten otros ocho muy releuantes que puse num. 13. 15. 16. 17. 18. 20. 21. y 22.

10 ¶ Y desde el num. 16. tratando de satisfazer a estos dos fundamentos, se desembaraça de ambos cō vna misma respuesta; vt videre est dict. num. 16. & 17. videlicet, que proceden en deudas sueltas, ò reditos de censos, donde el acreedor puede compeler a su paga; & sic, el deudor, aunque se anticipe al juyzio por el medio del deposito, siempre queda en la naturaleza de Reo originario, no empero en quanto al principal del censo, en q̄ no es acreedor, ni lo puede pedir a su deudor, nam tùnc tratando como trata de rescindir el contracto es Actor verdadero, y prouoca, y deue seguir el fuero del acreedor, y se vale de los lugares ordinarios de el caso, que son los del señor Salgado, y señor don Alonso de Olea in locis à me relatis num. 20. y de otros, para comprouar la conclusion general y euidente de que no se puede apremiar al deudor a que redima, vt infra & iam fatebimur.

11 ¶ Verumtamen, como dixe dict. num. 20. no me aquieta esta respuesta, porque dexa indemnes los demas fundamentos, y lo quedan tambien estos dos de que se opuso, respeto de que confessando como confiessa Reo a el Duque de Cardona en quanto a los reditos, y estando executado en la Chancilleria, hizo deposito legitimamente de ellos y de el principal ante ministro suyo, por librarse de los futuros, y de la segunda execucion, que experimentò en el mismo Tribunal, sin embargo del deposito, y pretende se le dè por libre de ella en fuerça de la redencion opuesta por excepcion, vt diximus num. 14. & addendus Rodriguez de *annuis redditibus, lib. 1. quæst. 17. num. 77* ibi:

Quia istud ius reddimendi, non solum consistit in agendo, vel iure actionis, sed etiā in excipiendo, & facultate exceptionis, vnde sicut natura exceptionis perpetua est, & nulla temporis præscriptione tollitur, l. pure, in fin. ff. de doli exceptione, ita & ius reddimendi exceptioni coniunctum, & quod per viam exceptionis, vel retentionis proponi potest. Et *lib. 2. quæst. 16. num. 17.* idem supponit.

12 ¶ Y porque el remedio de la ley disfamari, en que se considera Reo a el que prouoca a juyzio, solo consiste en que aya alguna jactançia de parte del que ha de pedir, Don. Molin. *de Hispanor. primogen. lib. 3. cap. 14. num. 8.* vbi Addentes à num. 1. vsque ad 10. plures congerunt.

13 ¶ Luego mucho mayor derecho tendrà el Duque de Cardona

auiendo

auiendo sido ya convenido, è inquietado para no reputarse por Actor, y pedir ante aquel mismo juez declare competirle dicha excepcion, y no podersele inquietar mas, vt rectè considerat Censius (à nemine satisfactus) *in tractat. de cens. quæst. 111, num. 5.* ibi:

In casu autem nostro venditor, & debitor census, comparet tanquã Reus vt liberet se, & bona sua ãnexu, & obligatione solvendi annuam responsionẽ censualem, & contractum ipsum non impugnat, & ideò suum non domini census iudicem adire debet.

14 ¶ En el numero 3. y por tercero fundamento se traen a Feliciano, Censio, Hermosilla, y a Escaccia para comprouar el deposito hecho ante el juez del deudor; y en el num. 18. la satisfacion es dezir, que su opinion està reprouada, y en practica la contraria, como lo afirman los Autores que traxo en el num. 9. que fueron, Rodriguez, Auendaño, Duardo, los señores Rea, Salgado y Olea, y por nueuo, è intacto de los demas, a Parladorio *in sexqui centur. different. 73. §. 2. num. 8.*

15 ¶ En que es de advertir. Lo vno, que pudiera componerse el tercero fundamento de otros ocho Autores mas; que todos doze los puse a la letra en el nu. 19. y 21. quibus addendus Boerius *decis. 114. n. 9.* ibi: *Si debitor velit creditori offerre pecuniam, & creditor recuset recipere, & debitor velit in iudicio eam deponi facere authoritate iudicis ne vllam moram, vel pœnã incurrat secundum formam illius legis acceptã, quis erit super hoc iudex cõpetens, & sic an debitor sequi forum creditoris an verò forum iudicis ipsius debitoris teneatur? Et concludit Bald. Quod forum iudicis debitoris non forum creditoris, quia debitor iudicem adiit vt Reus, & non vt agens.*

16 ¶ Por manera, que ay siete Autores mas por la opinion de nuestro deposito, & sic aun en la rigurosa, y material conclusion juridica deue preualecer, ad textum in *l. Atlethas, ff. de his qui not. infam.* ibi: *Et generaliter ita omnes opinantur: l. 1. ff. de offic. quæstor, & sane crebior apud veteres opinio est: l. 1. de Senator. l. vltim. C. de fideicommis.* ibi: *Per ampliores homines perfecta veritas reuelatur,* Bobadill. *lib. 2. cap. 7. num. 7.* Auiles *cap. 5. Prætor.* verbo, *fiel, num. 15.* & passim alij.

17 ¶ Y lo otro, que vt diximus num. 22. & num. 31. aunque no huuiera mas por esta parte que la opinion de Censio, si no se satisfaze a sus fundamentos, ha de preferirse a la de los demas: *Cum possit vnius forsam, & deterioris sententia, & multos, & maiores aliqua in parte superare.*

18 ¶ Sin que se deua atender digan se observa y practica su opinió porque ademas que eis attestantibus regulariter non creditur, Roderic. Suarez *in proœm. leg. for. num. 17. in fin.* Mascard. *de probat. conclus. 426. num. 19. & conclus. 529. num. 6.* Tusch. *lit. D. conclus. 558. à num. 15.* his & alijs Carleual *de iudic. tom. 1. disputat. 2. quæst. 2. num. 62. in fin.* vbi dicit absolutè esse communem opinionem.

19 ¶ *Non tam spectandum quod Romæ factum est, quàm quod fieri debuit, l. sed licet 12. ff. de offic. Præsidis, & legibus non exemplis est iudicandum,* dixo el Emperador *in l. nemo, C. de sentent. & interloc.*

Et

20 ¶ Et hinc prouenit prouerbium, al mal vso quebrarle la pierna, exornat Dom. Vela *2. tom. diss. 33. num. 43. cum duob. seqq.* vbi plurimos congerit.

21 ¶ Y lo otro, y muy digno de advertir, y que no fue de los menores motiuos que me obligaron, num. 22. in fin. a dezir, que por lo menos en el caso de este pleyto era mas segura la opinion de Censio; y los que le siguen, viene a ser, que los Autores de vno y otro sentir van hablando quando no ay pleyto alguno pendiente, y se le dà principio con el acto de depositar para redimir, tunc parece a los seys Autores referidos violentar la verdadera interpretacion de la *ley 2. C. vbi & apud quē in integr. restit.* que traxe *n. 13. & 14.* alleg. 1. y la de la *ley si suspecta, §. in ea Prouincia, ff. de inoffic. testam.* y en virtud de sus decisiones genericas, y muy distintas seguir, ha de ser en el fuero del acreedor como inquietado, y prouocado, quando no trataua de pedir cosa alguna al deudor.

22 ¶ At verò, auiendose ya executado, aunque solamente por los reditos, que el juez que executa no sea competente para admitir el deposito del principal, ni tampoco para conocer de sus meritos; y gustar, saltim, si le podrà releuar al deudor, y librar de la segunda execucion mouida despues de auer depositado; ninguno lo dize, ni fuera justo lo dixera, por repugnar como repugna à la quietud de qualquier buen juyzio, ad textum in *l. si ancillam, in fin. ff. de legat. 1.* ibi: *Neque verbis; neque volūtate legis acommodata hæc sententia est: l. Mauia, ff. de manumis. testament. l. impuberem, §. fin. ff. ad leg. Corn. de falsis,* illic: *Et neque verbis S. C. neque sententia continetur,* cum alijs.

Et considerat in casu Augustin. Barbos. (relatus in 1. allegat. num. 21.) *lib. 3. vot. decis. 80. num. 20. & in l. acceptam, C. de vsuris, num. 31.* ibi: *Et fieri debere de mandato illius iudicis qui de causa illa aliàs cognoscere potest.* y con euidencia lo supone Cancer. *variar. tom. 2. cap. 4. num. 33.* auiendo seguido la doctrina original de Bald. *in dict. l. acceptam*, de que el deposito ha de ser en el fuero del deudor, salvo si fuessen de diuersas jurisdiciones, y fueros, nam tùnc en el fuero del acreedor, lo limita ferè in nostro casu ibi:

Hæc intellige vbi ante litem aliquam captam, esset faciendum depositum ad vitandam moram, pœnas, aut aliàs, nam si lis esset capta, & occasione litis fieret depositum, non posset recedi ab ordinatione illius iudicis coram quo lis vertitur, cum ipse vt iudex principalis esset, etiam & accessorij.

23 Parladorio *in dict. different. 73. §. 2.* nouiter adductus, dize, que el juez del domicilio del acreedor del censo serà competente para admitir el deposito, vt videre est *dict. num. 8.* ibi: *Competens autem iudex apud quem fieri debet depositum, dicitur (nisi aliud pactis conventum sit) vbi emptor habet domicilium.*

24 ¶ A que respondemos. Lo vno, que el Corregidor de Cordoua es juez del domicilio del Cabildo, y el Autor no dize en el fuero, con que solo trata de ocurrir a el inconveniente de depositar en lugar distinto, fortassis (como en este pleyto) contra el pacto de la escritura, de que aya de ser la

paga en Cordoua: ad textum in *l. obſignatione, C. de ſolut.* ibi: *Si eo loco, quo debetur ſolutio fuerit celebrata*, & diximus nu. 9. alleg. 1. quibus adde ndi Dom. Valençuela *tom. 1. conſ. 67. num. 3.* Barboſ. *in dict. l. acceptam, num. 44.* vbi alios affert.

Y lo otro, y principal, que el Duque de Cardona no niega fuera juez competente el Ecleſiaſtico, ni que ſi ſe huuiera ocurrido ante el a depoſitar lo deuiera admitir; lo que niega es, dexe de ſerlo tambien el juez ſeglar, por los fundamentos ponderados, vt ſentiunt Hermoſill. *in l. 2. tit. 3. part. 5. gloſ. 3. num. 40.* ibi: *Si autem inter contrahentes, nihil actum ſit ſufficit ſi fiat depoſitum, tàm authoritate iudicis venditoris, quàm creditoris*; & Barboſ. *in dict. l. acceptam, num. 34.* ibi: *Quod ſi inter contrahentes, nihil actum ſit ſufficit ſi fiat depoſitum authoritate iudicis venditoris, redimentis nẽpè cenſum.*

Con que Parladorio no trata de excluyr eſta juriſdicion, ni tal ſe podrà con certeza alegar, & ſic, quando ſe conſidere en eſte principio de juyzio Actor al Duque de Cardona, teniendo dos juezes competentes para hazer el depoſito, pudo a ſu arbitrio elegir qualquiera de ellos, gloſ. in *l. Actor fin. C. vbi in rem actio*, verbo, *res, in fine*, & ibi Bald. *num. 5.* illic: *Secundo quaritur in cuius electione eſt eligere forũ. Reſpondeò, eſt in electione Actoris: ſecũdum gloſ. & omnes, &c.* Dom. Couarr. *lib. 1. variarum, cap. 18. num. 6.* ibi: *Poterit Actor ex his quem maluerit eligere.* Dom. Salgado *de retention. bullar. 1. part. cap. 10. §. vnic. num. 21.* ibi: *Quandoquis habet plures iudices, & foros quos ſortitur adverſarius, qui prius prouocat, poteſt quẽ maluerit eligere, & coram ipſo lis omnino tractanda erit, etiam inuita, & renuente altera parte.* Autorizala con muchos, ſuponiendola por indubitable, Carleual, ex quamplurimis *tit. 1. de iudicijs, diſputat. 2. quaeſt. 3. num. 152.* la propone por regla ſin contradicion, ibi: *Regula autem eſt vt quotiens Reus ſortitur multiplicem forum ordinarium, electio fori pertineat ad Actorem.*

25 ¶ En el ſegundo articulo de dicha informacion, deſde el num. 5. haſta el 8. incluſiue, con fin de afiançar la opinion de los ſeys Autores referidos, ſe hazen quatro premiſſos. El primero dict. num. 5. es, que el Actor ha de ſeguir el fuero del Reo, ex vulgatis.

Eſto miſmo me obliga a dezir, que eſtà bien hecho el depoſito, porque pretendemos, que el Duque de Cardona es Reo excipiendi contra la eſcritura, en cuya virtud le piden, vt iam diximus in vtraque allegat.

26 ¶ El ſegundo, y del num. 6. que las redenciones de cenſos de Igleſias, y Beneficios ſe deuen hazer por depoſitos judiciales, y ſe traen para ſu comprouacion a Feliciano *tom. 1. lib. 4. cap. vnico, nu. 5.* verſ. *Ex quo ſub infero*, Gratian. *tom. 1. diſceptat. cap. 45. num. 18.* Fontanel. *deciſ. 542. num. 3. tom. 2.*

Lo qual tampoco negamos, porque eſtas doctrinas, y la de Hermoſilla *in l. 2. tit. 3. part. 5. gloſ. 4. num. 92.* y el voto referido de Barboſa num. 26. y muchas mas que pudieran traerſe, miran a que el dinero no ſe entregue a los Prebendados, Curas, Rectores, Vicarios, ò Adminiſtradores, ſino que ſe depoſite para efecto de bolver a ſubrogarle, y ſe continuè la perpetuydad de la memo-

memoria, sin que ninguno llegue a afirmar aya de ser el deposito por precisiõ ante el juez Eclesiastico.

27 ¶ Solo dezimos, que es censo de vna obra pia, capaz de el juez seglar, vt diximus, & infra dicemus, y que, vtcumque consideretur, el dinero està depositado, y primeramente ofrecido, y en vno y otro caso a disposicion de el Cabildo, para que por su acuerdo Capitular, y autos de su juez Eclesiastico, lo haga passar y passe a su archiuo, y que se subrogue en conformidad de la voluntad de el Obispo Mardones, fundador de las memorias, y el Duque de Cardona no fue dueño de las llaues del archiuo de la Iglesia, ni la creacion de el censo es primitiua, porque le tenia ya el Estado de Comares en fauor de la Condesa de Medellin, con que no pudo comprehender a los sucessores condicion de depositar mas grauosa; y se retuercen contra el Cabildo las mismas doctrinas de Giurba, y señores Salgado, y Olea, traydas num. 34. de su papel, y solo le tocò dar a entender estaua prompto el dinero poniendolo en poder de vn tercero, para lo qual, y que le constasse, y parasse perjuyzio la dilacion de aplicarle en beneficio de dichas memorias, fue juez compentete y legitimo dicho señor don Antonio, vt fundauimus 1. alleg. n. 16. & addendi Maranta *de ordine iudiciorum, 4. part. distint. 11. nu. 36.* Siguença *de clauf. lib. 1. cap. 1. num. 15.* auiendo puesto la conclusion general, de que ningun escriuano podrà a pedimiento de su juez seglar citar a ningun Clerigo, lo limita, ibi: *Y assimismo aurà lugar la dicha citacion para interpelarle, ò constituyrle en mala fee, y le perjudicarà.*

28 ¶ En el tercero premisso, que es *num. 7.* literalmente dize, *que el deposito hecho ante Iuez incõpetente es invalido, y nulo, y no produce liberacion, Cancer. 3. var. cap. 8. num. 23. Giurb. decis. 38. num. 8. Dom. Cabrer. de metu, lib. 2. cap. 4. num. 48. Menoch. cons. 756. num. 12. lib. 8. y los señores Larrea, Salgad. y D. Alonso de Olea in locis infra allegandis num. 9.*

29 ¶ No disputarè la certeza de este tercero premisso, ni recurrirè a los que dixeron, que ante qualquier Iuez se puede hazer, y extrajudicialmente ante testigos, porque solo mira el deposito à noticiar, de que no ay omission ex parte debitoris, y que tiene prompto el dinero, para que el acreedor lo reciba, ò disponga de èl, lo qual no necessita de acto preciso de juridicion para que relieue.

Ad text. *in l. creditor, C. de pignor.* ibi: *Oblato, & si non velint accipere cõsignato, atque deposito:* dict. *l. obsignatione, C. de solut. l. 8. titul. 14. p. 5.* ibi: *Ante Omes buenos.* Giurb. (ex aduerso allatus) *decis. 98. num. 3.* ibi:

Etenim in deposito ad iudicem recurrendum non est, sed depositarium eligere potest, qui communi opinione idoneus sit inspecto depositi tempore, quo omnes de eo confidebant, vt culpa sibi adscribi non possit. Et posteà prosequitur illic: *Nec eo decocto, deperditarum pecuniarum periculum ad deponentem spectat, si iniuste recusauit creditor accipere.* Comprueua vna, y otra conclusion con mucho numero de autoridades, y no duda de su certeza.

Ex multis Agustin Barbos. *in dict. l. acceptam, C. de vsur. num. 35.* ibi: *Verũ licet tutius sit iudicis authoritate deponere, tamen in puncto iuris, verius*

est

est deposito extraiudiciali debitorem à debito liberari, dummodò apud idoneam, & honestam personam debitor deponat præsentia honestorum virorũ, &c. Prosigue comprouandola copiosamente, y queda firme en esta opinio, Hermosill. *in l. 2. tit. 3. part. 5. gloss. 3. & 4. num.* 38. & alij plures, y yo lo insinuè, *num. 21. prima allegat.*

30 ¶ Ni tampoco me valdrè de lo dicho en mi informacion, *num.* 38. 47. & 48 de que todavia es intempestiuo en el articulo presente ande vagando el discurso, de si el Iuez del deposito fue, ò no competente, porque esta question es propia de la justicia en lo principal, sobre si el accidente que en el intermedio tiẽpo ha padecido el dinero depositado, dexãdo el deposito diminuto. Y la incõpetencia de juridicion q̃ se pretẽde, ò qualquiera destos dos defectos anularàn la excepcion de que se ha valido, y vale el Duque de Cardona, y justificaràn, el que sinembargo passe adelante la segunda execucion pedida despues de auer depositado, en que quando llegue el caso, referirèmos las ventajas con que corre la justicia de esta parte, en exclusion de vna, y otra oposicion.

31 ¶ Lo que digo, y repito es, que estando como està a instancia de el Dean, y Cabildo pendiente en la Chãcilleria el pleyto, sobre vna, y otra execuciõ, fue, y es Tribunal cõpetẽte, y legitimo para admitir el deposito, y conocer de sus meritos, y elidir, ò no las dichas execuciones, vt fatetur el señor Cabreros (que es vno de los Autores q̃ comprueuan dicho tercero premisso) *in tract. de metu, dict. lib. 2. cap. 4. num. 46. & 47.* ibi: *Vbi tamen ad euitandam moram, & pœnam debeat fieri depositum, tradit Bald. in l. acceptam. quæst. 13. C. de vsur. dicens effici debere, coram iudice, qui illius causæ erat futurus iudex, sequitur Boerius decis. 114. num. 9. vtb. decis. 380. nu. 4. NAM SI LIS ESSET CÆPTA, ET ILLIVS OCCASIONE FIERET, NON POSSET RECEDI AB ORDINATIONE ILLIVS IVDICIS, CORAM QVO VENTILATVR, CVM IPSE VT IVDEX PRINCIPALIS ESSET, ETIAM ET ACCESSORII*, & ex Cancer. (Autor tambien de la misma comprouacion) y Barbosa satis fundauimus sup. n. 22. & addendi Carrocio *in tract. de oblat. part. 2. quæst. 70.* ibi:

Quæro coram quo iudice petenda est oblatio, & depositio pecuniæ facienda per debitorem ad impediendum cursum vsurarum? facienda est mandato illius iudicis, qui de causa illa, aliàs cognoscere deberet; exornala con algunos, sin dudar de la conclusion, ni contener mas palabra toda la question.

Giurb. *decis. 38. num. 3.* ibi: *Depositarij namque electio ad iudicem spectat*, autorizala ex abundanti, & prosequitur eodem num. illic: *De iudice autem loquimur, coram quo lis vertitur, Cancer. in 2. resol. cap. 4. de sequestr. n. 33. vt qui iudex principalis causæ est, accessorij etiam iudex sit, Cancer. dict. lib. 2. cap. 15. de liter. requisit. n. 67.*

Auend. *de cens. cap. 102. nu. 14.* Cens. *de cens. 3. part. cap. 1. quæst. 3. art. 9. num. 26.* Hermosill. *in l. 2. tit. 3. part. 5. gloss. 3. & 4. nu. 37. in fin.* vbi alios affert.

Et

32 ¶ Et ad quid hæc comprobatio? si el mismo D. Martin de Orellana lo afirma en su informacion, *num. 33.* ibi: *Tùm, porque le deuiò hazer a la Real Chancilleria, ante quien estaua pendiente la causa executiua.* Y lo que impugna, è impugnò en Estrados el Abogado del Dean, fue auer ocurrido à Cordoua ante el señor don Antonio Sequl de Santelices, prorrumpiendo tambien el que se deuiò depositar en Luzena ante el mismo executor para que cessasse. A que respondo, que el executor no cessara, ni pudiera cessar sin orden de su Tribunal, hasta que estuuiesse pagada la parte executante de sus reditos, y no lo estaua de los corridos del medio año vltimo, que contiene la segunda execucion, porque se pretende los extinguiò el deposito anterior, *l. si creditrici, C. de vsur.* ibi: *Vsuras ex eo tempore, quo obtulisti prastare non cogeris, dict. l. acceptam, C. eod.* ibi: *Consignatam in publicò depone, vt cursus legitimarum vsurarum inhibeatur*, & diximus in nostra alleg. *nu. 10.* & addendi Felician. *de cens. lib. 4. cap. vnic. tom. 2. nu. 1. & 2.* Dom. Rea *decis. 19. num. 24.* August. Barbos. *in dict. l. acceptam, num. 47.* D. Cabreros *de met. lib. 2. cap. 4. num. 49. & 50. & omnes.*

33 ¶ Tùm, que estando la paga destinada en Cordoua, no cumplia el Duque de Cardona depositando en Luzena, y este fuera el verdadero, y legitimo defecto, para que no causasse liberacion alguna, vt diximus in 1. alleg. *num. 9. & supr. num. 24.* & addendi, text. *in l. si soluturus, in princ. ff. de solut.* Menoch. *vol. 8. cons. 756. num. 11.* ibi: *Quarto, vel ea etiam ratione depositum hoc inualidum est, quod non fuit factum in loco congruo sicuti iure requiritur.* Et posteà eod. num. illic: *Locus dicitur congruus; in quo alioqui fieri deberet solutio.* Giurb. *decis. 38. n. 7.*

34 ¶ Tùm, que la juridicion de el executor era limitada de vn mero hecho de hazer el pago, y no pudiera admitir excepcion alguna de qualquier genero que se considere, *l. si vt proponis 6. l. executorē 8. C. de execut. rei iudicat.* Bart. *in l. à Diuo Pio, ff. de re iudicat. num. 10.* Cancer. *var. 1. part. cap. 15. num. 33.* his, & alijs Carleu. *de iudic. tit. 3. disp. 17. nu. 10.* D. Larrea *tom. 2. decis. 82. num. 9.*

35 ¶ Y siempre deuiera remitir el conocimiento à la Chancilleria, como Tribunal de donde emanaua su comission, ad text. *in l. si Prætor 75. §. Marcelus, ff. de iudic. l. cum fideicommissum 7. ff. de confess.* & ibi Bart. *num. 3.* Dom. Salgad. *4. part. cap. 6. num. 24. & cap. 7. à num. 18.* Carleu. *dict. disp. 17. num. 21.*

36 ¶ Con que la parte del Duque de Cardona procediò juridicamente depositando en Cordoua, por cumplir el pacto de la escritura, ex iam dictis, & notat Menoch. *de arbitrar. cas. 232. num. 2.* y recurriò à la Chancilleria à dar cuenta de ello, para que cessasse la juridicion del executor, ad text. *in l. iudicium soluitur vetante eo, qui iudicare iusserat*, cùm vulgatis.

37 ¶ Y tambien para que como Tribunal que auia de conocer de los meritos del deposito, y sus efectos en el pleyto que estaua pendiente, lo renouasse, y mandasse de nueuo hazerlo saber al Dean, y Cabildo, y con

efec-

efecto se despachò prouision para vno, y otro en 19. de Agosto de 664. como refieren mi informacion n:31.

38 ¶ Y esto y contento, de que mi primera peticion fue pedir esta diligencia, assi por ser como es juridica en caso de auer à principio claudicado los depositos, por defecto de juridicion, Menoch. *de arbitr. lib. 2. cas.* 232. *num.* 43. Alexand. Raudens. *decis. Pis.* 13. *nu.* 96. vers. *Nique*, ita supponit.

39 ¶ Como porque el dicho don Martin de Orellana, que deuiò de escriuir antes que se acabasse de substanciar el pleyto, la echa menos en su informacion, vt videre est *dict. num.* 33. prosiguiendo las palabras referidas, supr. num. 32. prosequitur, ibi: *Y ya que no lo cumpliò assi, deuiò renouar el deposito en la Real Audiencia*, con que podemos dezir, quod petis intus habes, vt inquit Dom. Salgad. *de Reg. protect.* 4. *part. cap.* 7. *n.* 119.

40 ¶ El quarto, y vltimo premisso, es dezir en el *n.* 8. *Que quando el acreedor, y el deudor son de diuersas juridiciones, y el juyzio no està començado, y el deudor para librarse de la pena, ò de la mora, ò para otro intento quiere depositar, lo deue hazer ante el juez del acreedor: assi lo explica Cancer. tom. 2. var. cap. 4. num.* 37. *que es admirable doctrina para nuestra contingencia.*

41 ¶ Este quarto premisso lo viene à ser de todo lo que en vna, y otra informacion he fundado en defensa de la juridicion del deposito, porque si quando la parte de el Duque lo llegò à hazer, ya se hallaua executado en la Chancilleria, y en ella se auia començado el pleyto por eleccion del Dean, y Cabildo, que es el acreedor, vt est notum: cessa totalmente el supuesto preciso del premisso, y corre en fauor del Duque, no solo la doctrina de Cancerio, con que se quiso comprouar, pero todas las demas, de quibus supr. num. 22. & num. *31*.

42 ¶ Auiendo assentado estos quatro premissos, se dexa caer en el numero 9. por constante, que el deposito para redenciones de censos deue ser en el fuero de el acreedor, y trae los Autores referidos supr. num. 14. y despues num. 10. hasta el fin de el segundo articulo, por la sujeta materia de censo de Iglesia, pretende esforçar la conclusion.

Lo qual, y el quarto fundamento mira à el segundo articulo de nuestra informacion principal, y de este replicato; y assi suspendamos dar satisfacion, concluyendo el primero; con que desvanecidos los premissos, por la poca subsistencia, y falta de aplicacion que dexamos fundado, y satisfechos los dos fundamentos, y vencido el tercero de las autoridades, por ser las nuestras mas en numero, y tener otros, de que el Cabildo no se opone en su informacion: justissimamente repetimos lo que en la nuestra, *num.* 22. *que por lo menos en el caso deste pleyto es mas cierta, y segura la opinion, que el deposito se ha de hazer en el fuero del deudor.*

ARTI-

43 EN el numero 4. de dicha informacion, y por quarto fundamento de la pretension del Duquè de Cardona pone el Licenciado don Martin de Orellana la reconvencion que està hecha en la Chancilleria al Dean y Cabildo, y que assi, en su virtud se radicò la jurisdicion, y quedaron firmes los autos del señor don Antonio hechos en razon del deposito.

Y aunque, como fundamento de que se oponia, no hizo en su exornacion el empeño que yo en la mia desde el num. 23. hasta el 28. inclusiuè, quibus addendi Duard. *de censf. lib. 2. in Bull. Cœn. Canon 15. quæst. 11. à num. 66.* Bellet. *disq. Cler. 1. part. §. 3. num. 1.* cum duob. seq. Dian. *tom. 4. tractat. 1. resolut. 65. in princip.* Ansald. *de iurisdict. 3. part. tit. vnico. cap. 9 à num. 52.* Pereyr. *de man. Reg. 2. part. cap. 23. à num. 2.* Gras. *de effect. Cleric. à n. 745.* Dom. Felician. de la Vega *in cap. decernimus, extra de iudic. nu. 16.* Dom. Vela *tom. 2. dissert. 45. num. 91.* vers. *Quanquam.* vbi latissimamente (vt solet) plura iura, & authoritates congerit.

44 ¶ Sin embargo dize: *Y en nuestro Reyno parece ociosa esta question en virtud de la ley 57. tit. 6. part. 1.* Con que queda constante en la conclusion de este fundamento, y segunda vez lo quedò en Estrados el Abogado del Cabildo; solo vno y otro dizen no puede tener lugar la disposicion regular de reconvencion en el caso de este pleyto, y para fundarlo se valen de diferentes respuestas, a que procurarè satisfazer, refiriendolas segun el orden de mi informacion.

POR SER CAVSA EXECVTIVA.

45 ¶ En el numero 24. y por tercera respuesta del quarto fundamento propuesto dize, que la reconvencion se hizo despues de auer executado el Dean y Cabildo al Duque de Cardona estando ya pendiente vn pleyto executiuo, que de su naturaleza excluye la reconvencion, mayormente siẽdo como es de vn juyzio ordinario, y para su comprouacion se vale de los lugares que yo traxe en mi informacion num. 29. excepto a Cancerio *2. tom. variarum, cap. 13 à num. 29.* y a Zeuallos *de violent. quæst. 54. num. 1.* y assimismo cita a Gironda *de gabell. 2. part. §. 2. num. 7.* Noguerol *allegat. 24. num. 176.* Fontanel. *de pact. tom. 1. claus ul. 3. glos. 2. num. 54. & tom. 2. claus ul. 8. glos. vnica, part. vnica, num. 11.* Trentacinq. *variarum, lib. 2. tit. de mutuis petition. resolut. 1. num. 14* Ripol. *variarum, cap. 4. num. 52.* Honded. *cons. 21. à num. 26 lib. 1.* Giurba *decis. 41. num. 5* Iofred. Balb. *in comm. centur. 3 conclus. 279. tom. 3. diuers. pagin. 152.* Marcus Angel. *de præparat. iudicior. 2. tom. 3. part. præparat. 16. num. 70.* Vallensis *in paratitla ad decretal. lib. 2. dict. tit. 4. §. 2. num. 4.*

46 ¶ Despues num. 25. en consequencia precisa de la conclusion que assienta por indubitable, afirma, que el Duque de Cardona no pudo reconvenir, y que *solo le queda recurso para tratar de la redencion del censo, a depos-*

depositando de nuevo, y obrando las demas diligencias necessarias en el fuero, y ante el juez del Cabildo, Abbas in cap. tuam, num. 15. de ordin. cognit. Alvar. Velasc. consultat. 159. num. 16.

REPLICA EN SATISFACION DE ESTA *tercera respuesta.*

47 ¶ Todo el contexto de mi informacion, y lugares en ella para diferentes conclusiones de reconvencion citados, y lo discurrido desde el num. 33. hasta el 42. y desde el 43. hasta el 50. daran a entender expressa y virtualmente tenia vistos todos los Autores añadidos en exornacion de la respuesta, y qual de las dos opiniones sea mas cierta; y si la reconvencion hecha es tan executiua como la misma accion; y si en la forma que està puesta es innegable el admitirla.

48 ¶ Pero aora no me detendrè en ajustar vno, ni otro, ni tampoco en impugnar de las citadas, algunas autoridades, y manifestar con euidencia son fauorables a nuestra conclusion generica, comprouada dict. numer. 42.

49 ¶ Y el ver que vn Letrado tan grande, sin discurrir, ni gastar papel, tenga por mas cierto que en los pleytos executiuos no se admite reconvencion, me obliga a desistir de los dos premissos que para afiançar la contraria opinion hize num. 31. y 32. de mi informacion.

Y buelvo a afirmarme, en que para el segundo efecto de que por lo menos quede prorrogada la jurisdicion de la Chancilleria en el juyzio de la reconvencion, no es disputable se deue admitir, y a esta verdaderissima limitacion que comprouè de Cancerio, Tonduto, Carleual, y Fermosino desde el num. 51. hasta el 56. q̃ es el final de la primera replica no contradize lo absoluto de la proposicion de dicha tercera respuesta, ni los Autores que se traen, porque vno y otro se entiende en quanto al principal efecto de la reconvencion en hazer simultanea la determinacion de ambos juyzios, vt ex illis videre est.

50 ¶ Y no solo insisto en lo que dixe por dos vezes en Estrados, y por escrito en el num. 55. de dicha informacion, de que no auia visto Autor alguno que llegasse a disputar el punto de si en la via executiua se admitia reconvencion para el segundo efecto de la subrogacion, que no lleuasse deuerse admitir; antes despues acà he visto quien por regla general constituye esta misma distincion para todos los Autores que con indiferencia excluyen la reconvencion en via executiua, es Fontanela *tom. 2. decis. 344. en el nu. 23.* ibi:

Et secundum hæc debebis intelligere quæcumque dicuntur de non admittendis reconventionis in causis summarijs, IN CAVSIS EXECVTIVIS, & alijs priuilegiatis, intelligenda enim erunt respectu simultanei processus, vt simul cognoscantur, & decidantur; sed non ad effectum ne possint deinceps coram EODEM IVDICE hæ causæ tractari, & nisi hoc modo, hæc intelligantur, & componantur difficilem exitum haberent

bunt resolutiones in Senatu Neapolitano, & nostro facta circa reconventionem Clerici.

Y tambien Pedro Barbosa entendiò asi la doctrina original de Baldo, de que en los juyzios sumarios no se admite reconvencion, y lo explica *in l. qui prior, ff. de iudic. num. 40. in medio*, ibi:

Dum autem Addit. (scilicet Bald.) *quod vbi imploratur super causa requirente celeritatem non habet locum reconventio; debet intelligi quod non habeat locum illud priuilegium reconventionis, vt vtraque causa pari passu ambulet: HABEBIT TAMEN LOCUM PRIVILEGIUM ILLUD RECONVENTIONIS UT CORAM EODEM IUDICE TRACTARI DEBEAT iusta supra tradita, & in specie ità declarat Marãta in praxi, 4. p. distinct. 6. iudiciorũ, n. 27.*

51 ¶ Puede ser que algun dictamen afectuoso de la breuedad dixesse abrumaua informacion de doze pliegos; y si la censura es cierta, se entiende en quanto a la certeza de esta limitacion, porque auiendola propuesto en Estrados la primera vez, y hecho el esfuerço que era justo, no se diò por entendido el Abogado del Dean y Cabildo, y corriò con su conclusion general, trayendo algunos de los lugares ordinarios de ella, adelantando la falta de preuencion en este punto, assentar que tambien excluyen el efecto de la prorrogacion (quod omnino negamus, vt ex ipsis patet.)

Y despues à la vista, en remision, quando de su gran juyzio, letras, y premeditacion, la cortedad del mio aguardaua satisfacion concluyente, dixo, que in terminis (prout aiunt) terminantibus excluian la prorrogacion Pedro Barbosa *in l. 1. de iudicijs, art. 1. num. 79. & 96.* Marta *de iurisdict. 4. part. centur. 2. cas. 107. num. 5.* Duard. *in Bulla Cœnæ, lib. 2. can. 15. quæst. 11. num. 6. vers. Horum primus*, Dom. Rea *decis. 4. num. 24. 27. & 30.* & ab eo allati.

52 ¶ Lo qual me ha obligado, y obliga a creer, que la limitacion referida no tiene replica, ni respuesta, porque el señor don Iuan de la Rea, y los demas, y otros infinitos que pudieran traerse, vàn hablando por via de fundamento, in puncto iuris communis, para excluyr la reconvencion hecha a Clerigo en qualquier juyzio, etiam per ius prorrogationis, porque siendo como son diuersas las jurisdiciones, Eclesiastica, y secular, *cap. solitæ de maior. & obedient.* no estuuiesse en su voluntad con el acto de convenir perjudicar a su fuero, y derecho publico del estado Eclesiastico, *cap. at si Clerici de iudicijs, cap. si diligenti de for. competenti*, cum vulgat. Et in casu considerant proximè relati.

53 ¶ Y valerse aora de estas doctrinas fuera retroceder del allanamiento que por escrito y de palabra justissimamente està hecho, de que la reconvencion a Clerigo, puesta en tiempo legitimo, y sobre materia temporal en el Tribunal secular, es licita, asi por la disposicion de la ley de Partida, como porque la prorrogacion no es voluntaria, si no legal, que es lo que respondi num. 82. con la doctrina de Fermosin. *in Rubric. de mutuis petitionibus, quæst. 4.* que fue original de Balddo, y otros ordinarios *in l. 2. §. sed si*

agant. ff. de iudic. quibus addendi Petrus Barb. *in l. qui prior, ff. de iudicijs, num. 85.* ibi: *Neque repugnat regula dict. capit. si diligenter de foro competentis, qui loquitur in renuntiatione facta per hominem, nos autem loquimur de renuntiatione principali inducta per legem quo casu valida debet censeri renuntiatio,* ex multis Pereyra *de manu Reg. 2. part. cap. 22. num. 2* en respuesta del mismo argumento, sic inquit: *Neque insuper obstat prorrogatio, quia eo casu non fit à partibus, sed à lege ipsa in fauorem publicum secundum quam, quilibet etiam exemptus potest recōueniri coram iudice, aliàs prohibito, qua de causa hoc idem, & in Clericis praeceptum est, & idem simili lege Hispaniae introductum est 57. tit. 6. part. 1. vbi Gregor. & c.* Scaccia *de iudicijs, lib. 1. cap. 11. num. 93. in med.* illic: *Etenim isto casu dicitur prorrogatio legalis,* Ansald. *de iurisdiction. part. 3. tit. vnico, cap. 9. num. 45.* vbi plures, & quod magis est el mismo señor don Iuan de Larrea *dict. decis. 4. num. 33.* ita tenet, & omnes vnanimiter.

54 ¶ Et sic con este supuesto indefectible de que se puede prorrogar la jurisdicion es constante, no he visto Autor alguno que por ser pleyto executiuo deniegue el efecto de la prorrogacion, y esto vt dixi dict. num. 55. nos basta para desvanecer la substancia de la tercera respuesta, y que quede en su fuerça la satisfacion de mi primera replica.

POR LA SVJETA MATERIA.

55 ¶ En el numero 19. ofreciendo dar muchas respuestas a el quarto fundamento, de que se opuso, dize es la primera, que no procede la reconvencion a Clerigo ante juez secular quando la sujeta materia porque lo reconvienen es espiritual, ò anexa a espiritual, ò Eclesiastica, nàm tùnc no puede prorrogarse el defecto de incapazidad que reside en la jurisdicion secular para el conocimiēto de semejātes causas, y la exorna cō Farinacio, Marta, Bobadilla, Zeuallos, Morla, Fontanel. Dom. Rea, Cancer. Ripol. Minsinger. ChoKier, Ossuald. Flauius, Amendol. y Andreas Vallens.

Y en la segunda replica de mi informacion num. 57. para comprouarla misma conclusion, citè las autoridades principales, y ademas traxe a Noguerol *alleg. 24. n. 175.* & addendi Cras. *de effectibus Clericatus, effect. 1. n. 77.* vbi plures affert, Ansald. *de iurisdict. dict. 3. part. tit. vnico, cap. 9. num. 123.* Dian. *resolut. moralium. tom. 4. tractat. 1. resolut. 65. vers. 1.* Pereyr. *de manu Reg. 2. p. cap. 22. num. 3.* & omnes supra relati num. 43.

56 Taliter (inquit n. 20.) *que como la cosa sobre q̄ se litiga no sea meramente profana, y temporal, non licet laico reconvenire Clericum, vel Ecclesiam coram iudice saeculari, Gaspar Anton. Thesaur. quaest. forens. lib. 1. quaest. 98. num. 3. Zeuall. de violent. quaest. 54. num. 9. Dian. resolut. moral. tom. 4 tractat. 1. de immunit. Eccles. resolut. 65. vers. Notandum est hic. Y con esto coincide la ley de nuestro Reyno 10. tit. 1. lib. 4. Recopilat. ibi: Sobre deudas, o cosas profanas a la Iglesia no pertenecientes.*

57 ¶ Posteà num. 21. prosigue diziendo, que a su juyzio se comprueua

prueua esta verdad de la misma *l.57.tit.6.part.*1. donde auiendo dicho, que la demanda del Clerigo alegò ante Iuez seglar ha de ser de cosa temporal; dize despues, que si el lego quisiere hazer al Clerigo otra demanda,&c. con que la palabra, *otra*, est repetitiua similium, y le ha de corresponder tambien materia temporal, & sic faltando este supuesto preciso no ha lugar la reconvencion, ex tot dictis, & repetitis.

REPLICA EN SATISFACION DE LA primera respuesta.

58 ¶ Bien pudieran auerse escusado las autoridades de vna, y otra informacion, y mucho mas el repetirlas en este papel; quando en el num. 58. del primero, entrè confessando la certeza de la conclusion. Lo que dixe, y aora digo es lo que el Iurisconsulto *in l. duo sunt Titij, ff. de testam. tutel. non ius deficit, sed probatio*, de que la reconvencion sea de materia espiritual, ò anexa à espiritualidad.

59 ¶ Y reconociendo la parte de el Dean, y Cabildo la obligacion de prouar esta calidad para excluir la juridicion de su Magestad, vt diximus in prima allegat. n.7. & num. 39.

En el numero 22. dize su Abogado, que la dexò verificada plenamēte en el articulo 2. de su informacion desde el num. 10. hasta el 15. inclusiuè, y se remite à lo escrito en dichos numeros, sin dezir otra palabra alguna para su comprouacion, con lo qual los auremos de referir para satisfazer muy por menor

60 ¶ Bolvamos, pues, à esta remission tan copiosa, y hallaremos, que en el num. 10. haze de la duda supuesto, y dize: *Que siendo acreedor el Cabildo, el censo Eclesiastico, y anexo à cosas espirituales, como dote primitiua de las fundaciones del señor Obispo, aplicadas para tan santos, y gloriosos fines, es conclusion constante deuiò depositarse ante el Iuez Eclesiastico, y que assi se decidio en Valladolid, como testifica el señor Salgado in labyr. cap.7. n. 92. y que por el contrario el deposito obrado de cosa profana ante el Iuez Eclesiastico, contiene nulidad, Alexand. Raudens. decis. Pis. 13. num. 96. cum seq. Dom. Salgad. in labyr. cap. 2. num. 27.*

61 ¶ No he dudado de que el señor Salgado fue de opinion, que el deposito del principal de censo se ha de hazer en el fuero de el acreedor, y por esso me opuse de su sentir, y lo citè en mi primera informacion num. 20. y en esta num. 10. & 14.

Lo que dudo es le mouiesse à dezirlo la sujeta materia, y que en vna, y otra parte de las que se citan diga de esto la menor palabra, porque *dict. cap.7.* auiendo en el num. 87. puesto por quinta limitacion del priuilegio de el fuero de los Estudiantes Salmantinos quando fueren deudores de algun censo, y trataren de redimirlo, y el acreedor tuuiere su domicilio, vltra duas dietas assignatus à *l. 20. tit. 7. lib. 1. Recop.* de cuius explicatione præter peculiarem tractatu videndi Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. §. 5. à nu.* 42. Carleu. *de iud. tit. 1. disp. 2. à num.* 498. dize ha de ser el deposito ante el Iuez de su acreedor, y trae tres fundamentos.

El primero, porque el estudiante viene à ser Actor, y se halla comprehendido en la prohibicion legal, ita num. 88. *cum deponens vices actoris non rei sustineat, & vt talis nequit reum extra duas dietas commorantem ad suum iudicem priuilegiatum trahere.*

El segundo, porque trata de resolver, y anular el contracto, y ha de ser en el fuero del acreedor, prosequitur dict. num. 88. ibi: *Quoniam ex hac consignatione intendit debitor census extinctionem, & contractus resolutionem, vel distractum inducere, & quoad distractum debitor forum rei creditoris sequi tenetur, &c.*

El tercero, y vltimo, porque intenta vna accion personal, y ha de convenir al acreedor en su fuero, ibi: *Quia cum hac actio, quam debitor intendit, vt ex obsignatione pecuniæ liber maneat à census obligatione personalis sit forum per consequens rei sequi debet.*

Autoriza estos tres fundamentos, y en el intermedio dellos se remite por dos vezes à lo que dexò escrito en el cap. 2. y afirma ha seguido su opinion la Chancilleria de Valladolid en algunos casos que ocurrieron, y de dos que refiere, es el vno de el Colegio de San Gregorio de aquella ciudad, vt videre est num 92.

62 ¶ Por lo que mira à lo regular del fuero, donde se aya de hazer el deposito de el censo que correspondiò al primer articulo; tengo satisfecho à estos tres fundamentos del señor Salgado, porque en la ocurrencia de nuestro caso, el Duque de Cardona no diò principio à el pleyto, y es Reo inquietado con el que auia pendiente quando hizo el deposito: el distracto no naze de vicio, que in radice tuuiesse el contracto, si no de auerle cumplido, y sobreuenido excepcion de redencion: no ha intentado accion personal alguna, pidiẽdo se condene al Cabildo à que le otorgue redencion (como con incertidumbre se supone en el num. 4. de dicha informacion) solo trata de librarse de las execuciones, y para esto no es tiempo de hazer juyzio de la nulidad, ni de quitar la juridicion à la Chancilleria, ni de el exemplar consta se quitò à la de Valladolid por articulo de fuerça, antes se dà a entender la tuuo. Y al determinar en la justicia principal, sobre si auia de causar liberacion, menospreciò el deposito, por no auerlo hecho en el fuero del acreedor, ibi:

Et in alia causa Collegij S. Gregorij creditoris huius ciuitatis, cõtra quod debitor quidam depossuit pecuniam coram iudice laico, & communi calculo Senatus depositum, vt illegitimè factum contempsit. Vt hæc omnia considerauí, & dixi multoties.

63 ¶ Con lo qual lo que toca en este articulo es dezir, que nullatenus el señor Salgado en el lugar citado, asienta, ni disputa, ni imaginò el inquirir la calidad del censo del Colegio de San Gregorio, y el auerse hecho ante Iuez seglar, en caso que fuesse la materia Eclesiastica, no fue el motiuo de la decision contraria, no, en lo que consistiò fue el no ser Iuez competente del Colegio; verdad que con euidencia se conoce de los mismos fundamentos, y del otro exemplar que refiere, en que era acreedor el Colegio de la Compañia de Iesus de Salamanca; y el deposito se auia hecho ante el Iuez de la Vniuersi-

dad

dad, que es juez Eclesiastico, Zeuallos *de violent. quæst. 157. per totam*, præcipuè num. 1. Scobar de Loaysa de Pont. *cap. 21. num. 228. & supponunt leges Regni l. 18.* ibi: *Otorgadas por los Sumos Pontifices*: l. 19. illic: *Contra el tenor de la Bula de Inocencio*: l. 20. ibi: *En la Bula de nuestro muy Santo Padre Inocencio: tit. 7. lib. 1. Recopilat.* & relati supra num. 61. Et tandem, nò se tuuo por juez competente.

64 ¶ Y lo mismo procede en el caso ex adverso que se trae, porque el auto de legos que refiere el señor Salgado *dict. cap. 2. num. 27* fue, porque don Alonso Pardo, vezino de Burgos, acreedor del censo, era seglar, y se vale de los mismos fundamentos, y del principal de intentar accion nueua, respeto de no poder el deudor ser compelido a que redima; y luego trae la conclusion, de que el deposito hecho ante juez incompetente no releua, de quo, en satisfacion del segundo premisso, diximus supra num. 26, & 27.

65 ¶ Alexandro Raudens. (aunque es fauorable) tampoco discurriò en la calidad de la materia, ni de ello naciò la incompetencia de jurisdicion Eclesiastica en el caso de la decision 13. resultò pues, de que aunque el juyzio en virtud de pacto de retrouendendo se auia intentado ante el Iuez Eclesiastico contra los herederos de el comptador Clerigo, renunciaron la instancia, y la intentaron legitimamente ante juez seglar, y despues les obstò, para bolver a el Eclesiastico, valerse de deposito que ante el hizieron posterior a la renunciacion, vt videre est in fin. num. 96. & 97. in princip. ibi:

Factum enim (idest depositum) *coram electo, seu deputato ab Episcopo, cum prius die 4. Maij 1594. renuntiassent minucij actis factis in vtroque foro, non valuit, cum esset iudex incompetens*, & constat ex casu decisionis relato num. 1. per totum.

66 ¶ En el num. 11. pretende se confirma lo dicho en el numero antecedente, *considerando ay tres generos de causas, cuyo conocimiento es priuatiuo del juez Eclesiastico, espirituales, anexas a ellas, y Eclesiasticas, y que aunque entre si tienen alguna diferencia, convienen en lo jurisdicional, vt notant Balboa in cap. 2. de iudicijs, num. 22. Carpio de executor. lib. 1. cap. 6. num. 7. & 8. Dom. Rea decis. 4. num. 21. & 22. Fontanel. de pact. tom. 1. clausul. 4. glos. 13. part. 2. num. 12. & 13. que de las espirituales ay infinitos derechos, pero que baste por todos la ley singular 56. tit. 6. part. 1. y tambien para las anexas a espirituales, a que añade el cap. quanto 3. de iudicijs; y en quanto a las Eclesiasticas por el cap. decernimus, eodem titulo.*

Segun lo qual (inquit num. 12.) *resulta con euidencia, que este censo es Eclesiastico, y anexo a cosas espirituales*, pues el caudal de que se comprò fue del Obispo Mardones, adquirido in tuitu Ecclesiæ, donado al Cabildo, incorporado en su patronato perpetuo, y administracion priuatiua para celebrar las fiestas del Santissimo Sacramento, y hazer otras funciones que refiere del Culto Diuino. Y buelve a insistir, que nadie podrà negar la proposiciō, y se vale de vnas palabras de Sperelo en la *decis. 35. del tomo 1. num. 1.* y a la margen està manuscripto vn lugar de Rebuff. *de decimis, quæst. 13. num. 39.*

67 ¶ Tres son las leyes de Partida precisas de referir para manifestar lo inaplicable de la limitacion, y dar concluyente satisfacion a lo que en estos dos numeros se refiere. La primera es 56. tit. 6. part. 1. que se trae dict. num. 11. y yo traxe en mi informacion num. 79. para fundar, que la reconvecion hecha por el Duque no es de cosa espiritual, ni anexa a espiritualidad, y con razon, porque la ley entra reduziendo la exempcion Eclesiastica en lo judicial a tres generos de causas, ibi: *E esto es en razon de sus juyzios, que se departen en tres maneras. Ca, ò son de las cosas espirituales, ò de las temporales, ò de fecho de pecado. E ende cada vna de estas tres maneras mostrò Santa Eglesia, quales son, e ante quien se deuen judgar aquellos que fueren demandados por qualquier de ellos.* Y por espirituales refiere las causas de *diezmos, primicias, ofrendas, matrimonio, legitimacion, eleccion de Prelado, derecho de patronato, sepulturas, beneficios, excomuniones, jurisdicion de Iglesias*, de que Diocesis sean. Y de los Obispados, a que Prouincia pertenecen, *articulos de fee*, y sobre los *Sacramentos*, & postea concluye: *E todas estas cosas sobredichas, e las otras semejantes de ellas pertenecen a juyzio de Santa Eglesia, e los Perlados las deuen judgar.*

68 ¶ El tercero genero de causas que nazen de pecado puso la *ley 58. tit. 6. ead. part. 1.* que son, *las de heregia, vsuras, perjuro, adulterio, para separar el matrimonio, ò acusacion de incesto hecha de marido, ò muger con el mismo fin, ò otro qualquier impedimento*, y las de *sacrilegio*, & postea ita ait: *Todos estos pleytos sobredichos, que nacen de estos pecados que los omes facen, se deuen judgar, e librar por juyzio de santa Iglesia.*

Vnas, y otras causas (singula singulis) constan de los textos *in cap.* tua de *decimis*, causam matrimonij, *de offic. delegat.* lator. *qui fil. sint legitim.* bene quidem *96. distinct. dict. cap.* quāto *de iudic.* contingit, *de arbitr.* lege Imperatorū *1. 10. distinct.* quoties *24. quæst. 1.* maiores *de baptismo*, inquisitionis, §. prohibemus *de hæreticis, in 6.* præterea *de vsur.* Quoniam *de simonia* cum sit generale, *de for. compet.* junct. ibi glos. & doctrina Abbatis *cap.* cū C. laicus *eod. tit.* y de otros infinitos, y rubricas enteras que escusamos referir.

69 ¶ Estos dos generos de juyzios se comprehenden baxo de la palabra, *espirituales*, porque accipitur tripliciter, *stricta, largiori, aut amplissima significatione*, vt explicat Rebuffus en el lugar y numero que se cita *de decimis, num. 39.* vnas son mere espirituales, y Eclesiasticas, que nullatenus pertenecen a el juez seglar, *excomunion, heregia, y simonia, &c.* otras anexas a espirituales, priuatiuas tambien de el juez Eclesiastico, *eleccion de Prelado*, y demas *dignidades, y beneficios Eclesiasticos, derecho de patronato, &c.* otras que aunque en si son espirituales, pueden aliquo modo introduzirse en la jurisdicion secular, *matrimonio, sacrilegio, perjuro, y vsuras. &c.* ita Farinac. *in prax. tom. 1. quæst. 8. n. 20. per tot.* maximè in vers. *Limitando dictam.*

De matrimonio, y de vsuras, por incidencia, vt dixi in prima allegatione num. 70. 71. & 72. y tambien porque el delito de vsura, en quanto a las penas temporales, quando tantummodo se controuierte el hecho, es de mixto fuero, y a preuencion toca a el juez seglar, ad textum in *cap. ad nostram 20. de iur.*

iur.iurand.cap.post miserabilem 12.cap. quanto 18. extra *de vsur. l. 1. & tot.tit.6.lib.8. Recopilat.* Bart.*in l. 2. num.4.* vers. *Eodem modo.ff.de iurisdict.omn.iudic.* pluribus Dom. Vela *in cap. 1. de offic.ordin. 1.part. num.77.* Fermosin, *tom.1. in cap.cum sit generale, extra de for.compet. q 8. per totam.*

70 ¶ Y lo mismo el sacrilegio, ad textum *in l. si quis in hoc genus, C.de Episcop. & Cleric. l.sacrilegij, ff.ad leg. Iul. pecul. cap. fœlicis, §. per hoc de pœnis in 6. cap.cum sit generale de for.compet. l.9. tit.18. part.1.* Bobad. *lib.2.cap.17.num.82.& nu.163.* Fontanel. *de pactis, claus.4 glos 13.part. 2.num.60.cum seqq.* ex multis Xam. *diffin.28.per totam*, Fermosin. *in dict. cap.cum sit generale, quæst.1.num.14.& quæst.6. num, 11.*

71 ¶ Y tambien el de perjuro, Abbas *in cap.cum sit generale, nu. 21.* vers. *Quandoque constat, extra de foro compet.* plures Dom. Vela *in dict.cap.1.de offi.ordin. 1.part.num.105.* Augustin.Barbos. *in dict.cap. cum sit generale, num.9.* & Fermosin. *quæst.7.per totam.*

72 ¶ De lo qual infiero yo, que causa Eclesiastica no es tercero genero, como in dict.num. 11. se refiere, sino vna vniuersal, que comprehende todas las especies de causa espiritual, vt videre est in *dict. cap. decernimus de iudic.* ibi: *Laici Ecclesiastica tractare negotia.* Et posteà, illic: *Maximè de illis, quæ spiritualia esse noscuntur*, vbi Augustin.Barbos. plura iura, & authoritates congerit, & expresse ita intelligit Carpio *de executor. dict. lib. 1. & cap.6.* ibi: *In his enim vltimis verbis minus benè loquitur, dum ait, quod pia laicus tractare nequeat ex prohibitione dicti capitis decernimus, quod in quam verùm non est, quia textus ille. QVOAD SPIRITVALIA TANTVM LOQVITVR.* Y de la misma *ley 56. tit.6. part.1.* en que vt diximus, no haze tal distincion.

Parlador. (à me allatus in allegat. num.79.) *different. 9. §.1. num.13.* inquit: *Ecclesiastica denique dicetur causa omnis, quæ ad statum Ecclesiæ, fideique Catholicæ, & Religionis Christianæ conservationem spectet.* Y el exemplo primero que propone es la causa de *heregia.* Y en el num. 24. la de *derecho de patronato*, que vna y otra se contienen in dictis *leg.56. & 58.tit.6.part.1.*

73 ¶ Deducitur etiã ex Vant. *de nullit.ex defect.iurisdict n.54.* q̃ tiene por sinonomo los dos vocablos, ibi: *Exemplũ poni de causis Ecclesiasticis, vel spiritualibus.* Y trae casi todas las que expressan dichas leyes, D. Couarr. *practicar.cap.31.n.2.* vers. *Prima cõclusio*, ibi: *Spiritualia, & Ecclesiastica sunt*, & in medio versiculi, verbo, *causæ verò.* En quanto a lo jurisdicional pone la misma vniuersalidad de Parladorio, constat etiam ex alijs relatis, & sequutis à Carleual, y Fermosino (in locis à me adductis dict.num.79.) Pater Suarez *in Reg. Angliæ, lib.4. cap.2. num.8.*

74 ¶ Y con claridad se comprueua de el mismo lugar de Fontanela *dict.claus.4.glos.13.part.2.* donde auiendo en el num. 12. referido por propriamente espirituales las causas que son sobre *Sacramentos, ceremonias, ritos Eclesiasticos*, y generalmente todas aquellas que tuuieren origen de alguna cosa priuatiua de nuestra Santa Madre Iglesia, Ley Catolica, y Fè Christiana, y comprouado la proposicion con el señor Couarruvias en el lugar

gar cimdo, y con la decision 91. de Peguera.

Despues num. 13. dize, que todas las demas causas ciuiles de Clerigos, e Iglesias, en que se controuirtiere otra materia distinta de los Sacramentos, y de las demas cosas quarum causa dicuntur spirituales, se llaman Eclesiasticas, y se remite a los lugares de Vantio, y Farinacio, ya referidos, que son los que traen las de anexion a espirituales, contenidas en dichas dos leyes, vt diximus supra num. 67. & 68.

75 ¶ Pero quando sin fundamento quiera constituyrse tercero genero de causas que se digan Eclesiasticas, son las de la *ley 57. tit. 6. part. 1.* vt affirmat Carpio (ex adverso citatus *dict. lib. 1. cap. 6. num. 7. & num. 8.*) ibi: *Et spirituales* (scilicèt cumulat) *l. singularis 56. tit. 6. part. 1. & ibi Gregorius in omnibus eiusdem legis glossis*, *ECCLESIASTICAS VERO, l. 57. eodem tit. & partit.* Y a estas les llamò la ley antecedente temporales, ibi: *O de las temporales.*

Y la misma ley 57. les entra dando este nombre, & dicuntur impropriè Ecclesiastica, quādo la materia que se controuierte no tiene espiritualidad, ni anexion alguna espiritual, & tandem passan ante el juez Eclesiastico por razō de gozar en lo regular del fuero la persona a quien se pide.

Cap. quoniam 4. ibi: *Super causis Ecclesiasticis, siue quæ ad forum Ecclesiasticum ratione personarū, &c. extra de immunit. Eccles. in 6. cap. at si Clerici, cap. Clerici, cap. cum nō ab homine, extr. de iudic. cap. causæ omnes, Sess. 24. de reformat.* ex multis Dom. Vela *tom. 2. dissert. 44. n. 51.* Pater Villarroel *tom. 2. Politic. quæst. 17. art. 1. à num. 24.*

Y por el contrario si fuesse Actor, ò Reo reconvenido passaràn en el fuero secular, porque la sujeta materia que en si es temporal no lo resiste, ad textum *in cap. si Clericus laicum, cum sit generale, de for. competent, cap. experientiæ 11. q. 1.* cum vulgat. & tenènt proximè relati quod patet iuribus super reconventione toties repetitis præsertim ipsa lex 57. ibi: *E quando demanda vn Clerigo contra otro sobre alguna de estas cosas* (idest, temporales, de que và hablando) *deuese judgar ante sus Perlados, e non ante los legos* (aun en este caso pone limitacion) & posteà prosequitur, illic: *Mas si el Clerigo demandare alguna cosa al lego temporal, tal demanda como esta deue ser fecha ante el judgador seglar, e si ante quel pleyto se acabare el lego a quien demanda quisiere fazer otra demanda al Clerigo su demandador, alli deue responder por aquel mismo juyzio, e non se puede escusar por la franqueza que han los Clerigos por razon de la Iglesia.* Y prosigue a otros casos en que interviene persona Eclesiastica, y los determina el juez seglar. Y para comprehēder vnos y otros diò principio la ley explicando quales sean causas temporales, ibi:

Temporales son llamados los pleytos que han los omes vnos con otros sobre razon de heredades, ò de dineros (hucusque in nostra allegat. num. 76.) *ò de bestias, ò de posturas, ò de auenencias, ò de cambios, ò de otras cosas semejantes de estas, QVIER SEA MVEBLE, O RAYZ.*

76 ¶ Auiendo referido por tan extenso estas tres leyes de Partida que ofreci supra num. 67. como es posible pueda la especie del pleyto que ay pendiente

pendiente aplicarse à la 56. ni 58. y dexarse de comprehender expressamente en la 57. videat, & pensitet vnusquisque? considerando se controuierte sobre cantidad de dinero, que de su naturaleza es materia temporal, vt dixi in prima alleg. dict. num. 76. & addendus Dom. Felicianus de la Vega *in cap. at si Clerici*, extr *de iudic. num.* 40. ibi:

Nihilominus pro vera resolutione dicendum est, quod illa intelliguntur; cũ causa mere ciuilis, VEL PECVNIARIA EST; quia quamuis etiam in ciuilibus Clerici sint exemptij, ne coram saeculari iudice conueniantur, non tamen negandum est, quod possint coram illo reconueniri, &c.

Dom. Paz *de tenut. 2. part. cap. 64. num.* 16. auiendo corrido con la limitacion indubitable tiene por causa profana la en que se controuierte materia pecuniaria, ibi: *Aut de re spirituali, vel Ecclesiastica Clericum, coram saeculari reconueniri non posse, SED DE RE PECVNIARIA, VEL MERE PROPHANA RECONVENIRI POSSE.* Gloss. &c. Y la comprueua con muchas autoridades.

Con q̃ no se puede dudar està legitimamẽte introduzido el juyzio en Tribunal Secular, sin que lo impida, intervenir el Dean, y Cabildo; porque hallando capazidad en la materia, lo demas se vence, *ex ipsa lege*, por la reconvencion hecha en tiempo, ex tot dictis.

76 ¶ Y menos puede obstar dezir procediò de el dinero que dexò à la Iglesia el Obispo Mardones, porque esto lo harà censo de obra pia, ex doctrina Bald. in *Auth. similiter, in prin. C. ad leg. Falcidiam*, & alij quos refert, & sequitur Tiraquel. *de priuileg. piae caus. in praefat.* vers. *Primum igitur.* No empero lo eximirà del conocimiento de la justicia secular omnimodamente, vt in nostra alleg. num. 58. vers. *Y digo lo primero*, fundauimus abundanter qq. addendi idem Carp. *dict. lib. 1. & cap. 6. à num. 1. vsque ad 7.* Cened. *pract. quaest. 14 num. 2.* Pater. Molin. *tract. 2. disp. 250. post princip.* Zeuall. *de viol. q. 21. num. 2. & quaest. 84. num. 15.* ex multis D. Castill. *de aliment. cap. 6. à n. 9* vbi rectè explicat, & infra num. clarius dicemus.

78 ¶ Y porque esta verdad quede à todas luzes patente, hago yo vn argumento (en la cortedad de mi juyzio) infalible: la Iglesia no puede compeler al Duque de Cardona que le redima este censo: es certissimo, & fatetur por principal fundamento, para impugnar el deposito, & constat ex allatis por su Abogado num. 17. qq. addendus Dom. Vela *dissert. 28. à nu. 28.* vbi plura latissimè congerit, & limitationes explicat.

Puede pedirle los reditos, y tambien lo es, pues la experiencia lo enseña en vna, y otra execucion: estos son los que se convierten en tan altos, y soberanos fines, como se pondera in princip. suae alleg. & dict. num. 12. & tamen los pide en la Chancilleria: luego si la materia que se convierte en fines espirituales es capaz de Tribunal Secular, mucho mejor aquella que estaua in dominio del Duque, y no se le podia sacar contra su voluntad, vt diximus, & est notum, ad illud Philosophi *propter vnumquodque tale, & illud magis. Auth. multo magis, C. de Sacrosanct. Eccles. l. cum autem 19. §. peruenlamus*, vers. *Semper ff. de aur. & arg. leg. l. quanto magis, C. de iur. iur. and.* Aluar. *axiom. iur. litter. P. conclus. 224. cum vulgat.*

F Con-

Confirmasse este argumento preciso, con que el Duque de Cardona no pide el censo, diziendo no le toque à la Iglesia, vt diximus in dict. alleg. nu. 64. que tali casu, intentando en la reconvencion vna accion real, por dezir huuo segunda disposicion del Obispo Mardones à su fauor, ò por otro titulo pudiera tener diferente inspeccion (aunque en mi corto juyzio tampoco la tuuiera) solo dize, no lo deue pagar, porque ha redimido; & tùnc es repulsiua de la misma accion, & vna iurisdictione debent terminari; vt diximus ex adductis num. 63. de quibus optimè Petr. Barb. *tract. de sol. matr. tom. 2. in l. viro atque vxore*, ibi:

Regulam prædictorum iurium esse limitandam, quando conuentio, & reconuentio se inuicem perimunt, nam tunc reconuentio habet effectum repulsiuum. & addendi ex doctrin. orig. Aretin. Grass. *de effect. Cleric. effect. 1. num. 746. in fin.* ibi: *Hæc est communis opinio, & quod est indubitata, vbi reconuentio proueniret ex eodem negotio, ex quo conuenitur*: ex alijs Ansald. *de iurisdict. 3. part. tit. vnic. cap. 9. n. 141.* illic:

Hanc conclusionem procedere, si id de quo Reus vult reconuenire Actorem (Clericum, de que và hablando) *non posset executionem petitam extinguere, verum si contra executionem petitam excipiatur de alia consimili competenti executione secus esset; quia causæ essent pares, & ex compensatione vnius altera, vel in totum, vel prorrata quantitatis tolli valeret.*

79 ¶ Sperelo puso por epigrafe en la decision 35. del tomo 1.

Bona an, & quando cum suis oneribus ad Ecclesias, & Clericos transeãt, & quando efficiantur immunia. Y en el principio refiriò vna, y otra opinion, y Autores por la afirmatiua, y en el num. 1. las concilia con las palabras que se insieren num. 12. & prosequitur ita:

Quæ quidem ab omnibus, tùm extraordinarijs, tùm priuatis ordinarijs quibuscumque oneribus transeunt immunia, vt habetur in cap. secundum 23. quæst. 8. & c. y lo funda latamente.

Por manera, que lo que disputa es, vtrùm, *si los bienes que passan à Clerigo, ò Iglesia, quedan exemptos de las cargas Reales que antes tenian*. Y dize es intolerable la opinion de los que sintieron quedauan libres, que fueron, el Padre Suarez, Crasis, & alij; pero que se deue entender su opinion solamente en quanto a los bienes que tienen santidad especial; como son, el *cimenterio, huerto, fundacion, dote de la Iglesia*, ò los destinados para el Culto Diuino, que como mas inmediatos que los otros, participan del preuilegio de dicha exempcion.

Ecce, como en todas las palabras (vt dicitur) admirables, no ay alguna que pueda cõprehender los censos de la Iglesia q̃ no fueren dote suya primitiua para fundarse, y mucho menos los de obra pia particular; ni los que expressa por exemptos, dize sean espirituales, ni que en el Iuez Secular aya incapazidad para su conocimiento, si aliàs legitimamente se introduxesse por el remedio juridico de la reconvencion, aprouado por el mismo Sperelo en la decision 100. num. 35. & 37. deniega à los demas la exempcion de collectas, quod nõ solùm est alienum à nostro instituto, verùmetiam, q̃ los bienes patrimoniales

les de vn Clerigo particular la tenian; afirmamos num. 77. alleg. 1. & addendi Hermosin. *in dict. cap. decernimus, quæst. 9. per tot.* extr. *de iud.* ex plurimis D. Vela *tom. 2. dissert. 45. n. 64.*

Rebuf. *in tract. de decim. num.* 39. solo expressa por especie de causa espiritual la de diezmos: y en lo generico haze la diuision que referimos sup. num. 69. con que se reconocerà huuo poca razon en adicionarle por cimiento *de la euidencia, que por consequencia*, sin mayor, ni menor, con vn periodo piadoso se saca dict. n. 12.

80 ¶ Todavia parece no quedo muy satisfecho de lo euidente de la *consequencia*. Y añade en el num. 13. *que el conocimiento de los bienes dexados à Sacerdotes para dotacion de Missas, pertenece priuatiuamente al Iuez Eclesiastico, D. Valenç. cons. 53. iuncta casus posit, tom. 1. & idem quando agitur de iuribus Ecclesiæ; Tondut. de preuent. 1. part. cap. 22. num. 1. Y en terminos de censos, y bienes de Capellanias, Iglesias, Monasterios, y Hospitales, y demas Comunidades Eclesiasticas, fundadas, ò confirmadas por autoridad ordinaria, Azeued. in l. 10. tit. 1. lib. 4. Recop. num. 46. Gutierr. libr. 3. pract. quæst. 27. pet totam.*

81 ¶ Y en el num. 14. *Que vniuersalmente quando se litiga contra el lego, sobre bienes, o derechos de la Iglesia, ò de Clerigos, y notoriamente consta que son suyos, deue ventilarse el juyzio ante el Iuez Eclesiastico. Paz in praxi, Curia Philip. Pedro Barbos. August. Barbos. y otra decision de Sperelo* in locis ibi relatis.

82 ¶ Bien se conoze quan dificultosa era la pretension del señor Valençuela Velazquez en el consejo 53. porque el que queden los bienes grauados con carga de Missas, no los haze espirituales, ni los exime de la juridicion secular, y la dotacion se reduze à vn patronato de legos; adinstar maioratus, y los bienes son temporales, Garcia *de benef. part. 1. capit. 2. num.* 104. Gonçalez *in reg.* 8. *Cancel. gloss. 3. à nu. 20.* Dom. Castill. *de alim. cap. 7. à num.* 14. præcipuè in versic. *Si ergo proponamus,* vbi plures congerit.

83 ¶ Et sic, siempre que se litiga sobre su sucesion ha de ser ante la justicia Real, aunque los possea Clerigo, porque es execucion de la ley 45. de Toro, que solo tiene por posseedor al que verdaderamente deuiere suceder, ibi: *Se traspasse la possession ciuil, y natural en el siguiente en grado; que segun la disposicion del mayorazgo deuiere suceder en èl, aunque aya otro tomado la possession:* & in casu notant. & tenent Bobadill. *lib. 2. cap. 18. n.* 158. Dom. Paz *de tenut. tom. 2. cap. 63. per totum,* præsertim *nu. 12. & cap. 64.* lo amplia tambien para el juyzio de la propiedad, aunque el Clerigo aya obtenido en el de la possession, aduers. regul. *cap. fin. extr. de iud.*

84 ¶ En cuya consideracion legitimamente se pidiò la possessiõ en el caso de dicho consejo 53. ante el Corregidor de la villa de Vtiel, y la mãdò dar, y diò sin perjuyzio de tercero à Alfonso de Galve y Prados, que defendia el señor Valençuela, y tratando despues de impugnarsela Gil Dirançó, diziendo le pertenecia la sucesion, deuiò ocurrir ante el mismo Iuez, ad text. *in cap. si duobus, § fin. de appell.* Giurb. *decis. 25. num. 9.* Carol. de Gras. *de effect.*

fect. Cler. effect. 1. *num.* 1247 Carleu. *de iudic. lib.* 1. *tit.* 1. *disp.* 2. *quaest.* 7. *sect.* 3. *num.* 947. *in med.* & in casu ex alijs tenet Dom. Paz *de tenut. cap.* 64. *num.* 13. Ansald. *de iurisd.* 3. *p. tit. vnic. cap.* 16. *n.* 32. & à me adduct. *alleg.* 1. *n.* 15.

Por lo qual en fuerça de incompetencia de juridicion tan notoria, se inhibiò del conocimiento el Prouisor de Cuenca, lo qual hazen raras vezes los Iuezes Eclesiasticos, Azeued *in l.* 3. *tit.* 2. *lib.* 1. *Recop. nu.* 20. *in fin.* ibi: *Quod parum faciunt*, Bobadill. *lib.* 2. *cap.* 14. *num.* 92. *& cap.* 18. *nu.* 109. ibi: *Hasta oy jamas he visto alguno dellos inhibirse, y remitir causa al Iuez Seglar.* Zeuall. *de violent. quaest.* 5. *num.* 21. quod quidem Christianissime reprehendit, & consulit doctissimus vir, Dom. Couarru. *pract.* 33. *num.* 1. ibi: *Hoc absque vllo animi peculiari affectu tractare, & expedire conentur Celo quidem iustitiæ non ambitione defendendæ iurisdictionis.*

85 ¶ Y para reuocar el auto de inhibicion, y que boluiesse à reasumir la juridicion estando pendiente en segunda instancia ante el Vicario de Alcalà de Henares escriuiò el señor Valençuel. & patet num. 23. ibi: *Quare fuit iusta appellatio interposita per dictum Alphonsum de Galue à decreto lato per dictum* Prouisorem *Conchensem, quatenus se declarauit nō iudicem, & causam remisit iudici temporali vtielis. &c.*

Y quando al fin del consejo, como suele particularmente en la vltima impression no puso el sucesso del articulo, nunca me persuadirè fue fauorable, y el fundamento principal de que se vale, es ratione personæ, por ser Clerigo Presbitero el posseedor de los bienes, y que tratando de inquietarlo auia de ser en su fuero, ex regul. vulgari, vt videre est à n. 15.

Y aunque en el num. 6. refiere, que por lo menos son bienes Religiosos, y de obra pia, y que quodammodo sapiunt spiritualitatem, ninguno de los que cita, ni el señor Valençuela dizen, que por esta causa, sea priuatiuo su conocimiẽto del Iuez Eclesiastico, antes en el num antecedente confiessa no les assisten los requisitos de bienes de Capellanias, y Beneficios Eclesiasticos, y reconociẽdolo assi, procurò suponer en el principio era Capellania, ibi: *Contra Alphonsum de Galue y Prades, Clericum* Præsbyterum *dictæ villæ possessorem Capellaniæ, &c.*

Y por desembarazarse de la prohibicion expressa que la fundacion tenia, de que se entrometiesse Iuez Eclesiastico (que en las de este genero es valida, y deue guardarse, Gonçalez *in Reg. Cancel gloss.* 5. *à num.* 44. Spin. *de testam. gloss.* 4 *num.* 42. Zeuall. *de viol. quaest.* 76. *à n.* 16. *& com. quaest.* 282. *à n.* 23. Garcia *de benef.* 1. *part. cap.* 2. *num.* 105. August. Barbos. *in concil. sess.* 7. *cap.* 15. *num.* 2. Dom. Castill. *de alim. cap.* 7. *num.* 14. versic. *In huiusmodi*, per totum.)

Satisfaze dicho señor Valençuela con los lugares ordinarios que anulan la prohibicion, quando lo resiste la sujeta materia de fundar Capellania colatiua, y Beneficio Eclesiastico, vt patet ex his quos adducit num. 29. 30. & 31. quibus addendi Azeued. *in l.* 1. *tit.* 4. *lib.* 5. *Recop. num.* 7. Zeuall. *com. quaest.* 623. *num.* 19. Garcia *de benef.* 1. *part. cap.* 2. *nu.* 95. August. Barbos. *de potest. Epis.* 3. *part. alleg.* 82. *num.* 29. his & alijs Dom. Castill. *de aliment. dict. cap.*

cap.7.num.14. in princip. & verf. *Primò itaque loco*, & pàſsim ferè omnes.

85 ¶ Con que de primo ad vltimum ſe manifieſta, que quando el caſo de eſte pleyto, en que non agitur, ni ſe duda (vt diximus) del derecho y dominio del cenſo, ſe adequara a el que ocurriò en dicho conſejo 53. lo fundado en el ſe compone de la viueza, e ingenio de varon tan docto, que como animoſo Abogado procurò dar algun cuerpo a la pretenſion de ſu parte, & per conſequens llegando a determinar tiene diferente inſpeccion, vt ex Bart. Alexand. Boer. & alijs, le pareciò a Zeuall. *in proœmio comm. contra commun. tom.1. num.54.* ibi: *Rurſus etiam, non o præmittendum eſt quod magis creditur dicto Doctoris in lectura, quam in conſulendo.*

86 ¶ Tonduto en el lugar citado, por legado pio dexado a la Igleſia, haze juez competente al Ecleſiaſtico, no empero priuatiuo, y en la verdad toca a vno y otro juez a preuencion, vt diximus in noſtra allegatione num.58. & ſupra num.76. & addendus ex multis Dom. Solorçan. *de iur. Indiar. tom.2. lib.3. cap.3. num.64. cum ſeqq.*

87 ¶ Azeuedo y Gutierrez tratan de eſcuſar de las penas de la *ley 10. tit.1. lib.4. Recopilat.* al que conviniere a lego ante juez Ecleſiaſtico quãdo la materia tuuiere algo de Ecleſiaſtica, porque la miſma ley dize las palabras que ſe refieren en dicha informacion num.20. ibi: *Sobre deudas, ò coſas profanas a la Igleſia, no pertenecientes,* para lo qual baſta les falte la calidad de *mere profanas* que requiere la ley, vt optimè Fermoſin. en ſu explicacion, y del lugar de Azeuedo; auiendo propueſto *in cap. licet ex ſuſcepto 10. de foro compet. quæſt.8.* vtrũ, incurra en las penas de dicha ley 10. el que en cauſas de mixto fuero cõviniesse a lego ante el juez Ecleſiaſtico; y hecho en cinco numeros de la queſtion los premiſſos neceſſarios, en el num.6. reſuelve, que no incurre, ibi:

His ſuppoſitis cum ergo cauſæ, quæ mixti fori dicuntur medium quoddã inter ſupradictas teneant ex eo quod ob aliquam qualitatem, etiam ſi à principio tẽporales, & profanæ ſint efficiãtur de foro Eccleſiæ, ob quod mixtæ appellantur, vt ſunt, &c. Refiere algunos exẽplos, & poſteà proſequitur illic:

Ideò venit dubium propoſitum in quæſtione in qua breuiter teneo, quod cũ ſit in poteſtate Actoris laicum Reum convenire coram iudice Eccleſiaſtico libere fiet abſque eo, quod incurrat in pœnam dict. legis 10. Recopilat. Tum quia lex illa tantum loquitur de cauſis merè temporalibus, & profanis, in quibus prohibetur ſub pœnis laicus, laicum coram Eccleſiaſtico cõvenire; ergo cum cauſæ mixtæ iam quodammodo ſint ſpiritualizatæ cuenit, vt lex illa nihil de eis loquatur, aliàs eſſet directè in fringere libertatem Eccleſiæ auferendo litigantibus facultatem ad iudicem, ſibi magis aptum, quare ex his, & aliys, ITA SENTIO, QVOD TETIGIT AZEVEDVS in dict. l.10. num.38.

88 ¶ De lo qual ſe mouierõ a inferir Azeued. in *in dict. l.10. n.46.* que quãdo ſe pida dote de Igleſia, y Gutierrez reditos de cenſo de Capellania colatiua (cuyos bienes eſtàn erigidos en eſpirituales) a lego, ante juez Ecleſiaſtico, no incurrirà el Actor en las penas de la ley, mas no dizẽ, ni fuera juſto

G dixeran,

dixeran, ni que se propusiera por escrito, fuera en vno y otro caso juez incō-petente el seglar, porque esto es incierto, vt fundaui in prima allegatione numer. 68. y se conoce del lugar de Noguerol *dict. allegat. 24. num. 175.* que habla en reditos de Capellania colatiua, pedidos ante juez seglar; y la experiencia noslo enseña cada dia: argum. text. *in l. certi condictio, §. si nummos,* ibi: *Cum quotidie.* Et posteà, illic: *Et ad communiter accidentia lex se facilius adaptat*, exornat Alvarez *axiomat. iur. litter. A. num. 345.* cum duobus sequentib.

Et sic, los lugares de Azeuedo y Gutierrez fueran buenos para ajustar jurisdicion en el juez Eclesiastico, si ante el (sin embargo de la sumision) huuiera sido executado el Duque de Cardona; porque con supuesto (quod omnino negamos) fuera el censo de Capellania colatiua, ò beneficio Eclesiastico, la sujeta materia surtiera otro fuero, y estauan vno y otro à eleccion del Dean y Cabildo para elegir a su arbitrio, vt diximus supra num. 24. & addendus Dom. Salgad. *in laber. credit. 1. part. cap. 4. num. 2.* ibi:

Quo casu electio est Actoris; vel eius cui licitum est prius in iudicium comparere, & prouocare qui iure permittente potest omnium, quem maluerit reiforum eligere etiam adversario inuito, & in casu dicemus infra num.

Y pocos dias ha se ofreciò el caso en vn pleyto de Cuenca, auiendo conuenido a lego ante el Prouisor, sin valerse de la clausula de sumision expressa al Corregidor de dicha ciudad, en que por la sujeta materia de diezmos, sin embargo de la duda juridica, de si por arrendador auian perdido la naturaleza primitiua, auiendo escrito en derecho, fundando este punto, en las mismas doctrinas, obtuue auto fauorable a la jurisdicion Eclesiastica, que defendia.

No empero son a proposito Gutierr. ni Azeued por medio alguno juridico para excluyr la jurisdiciō de la Chancilleria, elegida por el Cabildo, vsando del remedio de la sumisiō, vt toties diximus. Verdad que tābien fomenta la disposicion de derecho, que in dubio concediendose jurisdicion, intelligitur acumulatiuè, & non priuatiuè: ad text. in *l. fin. ff. de iurisdict. omn. iudic. l. 1. C. de offic. Præfect. vrb.* Menoch. *de præsumpt. lib. 2. præsumpt. 18. n. 1. & 8.* eleganter Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 1. part. cap. 14. num. 44.* ex multis Giurba *cons. 59. num. 22. & cons. 62. num. 1.*

89 ¶ Las doctrinas de el num. 14. referidas supra num. 81. tienen la inteligencia misma que Tonduto, Azeuedo, y Gutierrez; y se conoce con mas claridad, porque vsan de la palabra afirmatiua, *puede*, latine, *potest*, que de su naturaleza no induze necessidad, si no arbitrio, *l. sæpè. ff. de offic. Præsid. l. 1. C. quo modo, & quando iudex*, & præter omnes Taurist. *in l. 27. Taur.* videnda plura congesta ab Augustin. Barbosa *tractat. var. diction. 268. num. 1. & 2.*

90 Y en dicho numero 14. se procura violentar, y aplica la palabra, *debe*, que en lo regular la induze y coarta a el arbitrio, ad textum in *cap. proposuit, §. super quo, & in cap. oblatæ de appellat. l. Prætor, in princip. ff. de edend.* exornat Barbosa *eod. tractat. dict. 77.*

91 ¶ Y tampoco bastarà, porque la jurisdicion solo se entiende priuatiua

nuatiuè concessa, quando se vsa de palabras exclusiuas de los demas juezes clara y literalmente, ò por lo menos de taxatiuas, como, *dumtaxat, tantummodo, & c.* Giurba *dict. cons. 59. num. 24. & 25.* Gratian. *decis. 78. num. 28.* Menoch. *de præsumpt. dict. lib. 2. præsumpt. 18. num. 13. & 14.* Dom. Salgad. *de retent. Bullar. 2. part. cap. 17. num. 21.*

92 ¶ Y no solo no son fauorables, antes en el caso deeste pleyto son contrarias, porque el Duque de Cardona no confiessa deue los reditos de la segunda execucion, antes los niega por la redencion del principal que pretende auer hecho, y que ha quedado libre su Estado de Comares; & tunc, los mismos Autores afirman ha de passar el litigio en el fuero del Reo; vt ex ipsis patet; & addendi don Feliciano de la Vega *in dict. cap. si Clericus laicum, de for. compet. num. 12. & à num. 35.* Suarez *de defens. fidei, lib. 4. de immunit. cap. 14. à num. 417.* ex multis Fermosin. *in dict. cap. si Clericus laicum, quæst. 1. per totam,* præcipuè *num. 3.* & omnes ex ipsomet textu ita tenent, & indistinctè Pereyr. *de man. Reg. 2. part. cap. 27. num. 7.*

93 ¶ En el num. 15. por acento de todo lo fundado se trae el simil del Clerigo comprador de cosa familiar, que el juyzio del retracto, intentado por pariente, ex *l. 70. Tauri*, ha de ser ante el juez Eclesiastico, y lo comprueua de Tiraquello, Azeuedo, Gutierrez, Hermosilla, y Fontanela.

94 ¶ En que considerò, que ademas de que la contraria opinion es mas cierta, porque la resolucion del contracto quedò pendiente, y no passò en el comprador dominio irreuocable, vt ex Matienço, & alijs, plurimis fundamentis tenet D. Paz *de tenuta, 2. part. cap. 63. à num. 23. vsque ad 32.* inclusiuè.

95 ¶ El simil es muy distinto, respeto de no nazer esta accion del retracto, de clausula insita en la misma escritura, como en el caso de este pleyto, vt diximus allegat. 1. num. 45. & supra num. 47.

96 ¶ Y porque tiene principio el juyzio con el pedimiento de el Actor, inquietando al Clerigo, y aqui le tuuo a instancia del Dean y Cabildo; ex iam dictis; *& sic ex diuersis non debet fieri illatio*; ad textum *in l. Papinianus exuli, ff. de minoribus,* cum vulgatis.

APVNTAMIENTOS EN CONTINVACION DEL supuesto del quarto fundamento, y replicato en su satisfacion.

97 ¶ El Autor incognito de dos pliegos de apuntamientos que se han dado por parte del Cabildo trata solamente en ellos de ajustar, que la reconvencion del Duque de Cardona es sobre cosa espiritual, y anexa a espiritualidad, y los 16. numeros que contienen descubren mas el poco fundamento de la pretension, y acreditan la direccion prudente que tuuo don Martin de Orellana en los ocho numeros de su informacion de no hazer escrutinio juridico de este punto, suponiendolo euidente, por temer justissimamente, que en llegandolo a disputar, la euidencia quedaria por la verdad que defiendo, ad illud Iurisconsult. *in l. dini fratres, ff. de iur. patronat.* illic: *Sed cum;*

cum, & ipso Matiano, & alijs amicis nostris iuris peritis adhibitis plenius tractaremus magis visum est, & diximus in nostra allegatione num. 30.

98 ¶ Lo que dexo fundado desde el num. 58. ha de ayudar a desembaraçarme con mas breuedad de dichos apuntamientos, porque yo no niego las doctrinas del numero 1. que afirman con verdad, que los bienes de las Iglesias son oblaciones, y dones que se hazen para el Culto Diuino, fabrica de la misma Iglesia, sustento de sus Prelados, y de los pobres.

Pero no se saca de esto la conclusion general de que todos los bienes que se dexan para estos santos fines sean Eclesiasticos, y sagrados; porque fuera destruyr las disposiciones juridicas en quanto a obras pias, cofradias, Hospitales, patronatos, y aniuersarios, que aunque sus rentas se conviertan en cosas espirituales, como lo es el sagrado sacrificio de la Missa, son bienes temporales, y es capaz de el conocimiento la justicia Real, vt diximus num. 76. & 86. ex plurimis tenet Augustin. Barbos. *de potestat. Episcop. 3. part. allegat. 57. num. 142. cum seqq.* & melius *allegat. 75. per totam*, præcipuè *num. 33.* cum duobus seqq. Dom. Castillo *de aliment. dict. cap. 7. num. 14.* vers. *Ex his sanè*, & vers. *Aut non*; donde traslada la opinion del señor Lara, de qua dizemus infra num.   Dom. Solorçano *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. cap. 3. nu. 61.* ibi: *Sunt mere sacularia, & ad Principem sacularem pertinet iurisdictio super eorum bonis.*

99 ¶ Y de esta calidad es la fundacion repetida del Obispo Mardones con los fines tan altos, y soberanos que se buelvẽ a ponderar en el num. 2. de estos apuntamientos; sin que el Cabildo tenga mas que el derecho de patronato, lo qual no altera la naturaleza de dicha disposicion de obra pia, ni convierte en espirituales los bienes de su dotacion, ni los haze bienes de Iglesia, y sagrados, etiam si la huuiesse fundado el Obispo Mardones de bienes adquiridos *in intuitu Episcopatus*, Garcia *de benefic. 5. part. cap. 1. num. 595.* Viuian. *de iur. patr. lib. 1, cap. 3. num. 12.* & ibi plures.

100 ¶ Tampoco niego las que se traen desde el num. 3. hasta el 6. de que los bienes Eclesiasticos y sagrados estàn exemptos del gouierno y administracion secular, y de su jurisdicion en quanto a grauarlos con tributos, y pechos, porque el dominio de ellos residet apud Deum, & præter ibi allatos addenda expressa *lex Partit. 12. tit. 28. part. 3.* ibi: *E lo demas, porque es de Dios, &c.*

101 ¶ Y en quanto esta exempcion la concedi yo tambien a los bienes patrimoniales de los Clerigos in prima allegatione num. 77. & supra num. 79. quibus addendi Agustin. Barbos. *de potestat. Episcop. 2. part. allegat. 19. num. 91. & in repetit. cap. non minus 4. de immunit. Eccles.* per totum, vbi innumeros congerit maximè num. 4.

Pero repito lo que lleuo dicho, de que este censo es de obra pia, y no Eclesiastico, y el Duque de Cardona, ni la Chancilleria no quieren su administracion, ni niegan pertenezca al Cabildo, *vt iuris patronatus Ecclesiastici*, ex congestis à Vibian. *de iur. patronat. dict. lib. 1. cap. 3. num. 10.* Augustin. Barbos. *de potestat. Episcop. 3 part. allegat. 72. num. 128.* Dom. Solorçan. *de iur.*

iur. Indiar. lib. 3. cap. 3. num. 1. qui quidem reciproce citantur, & omnes cōgerunt.

Ni por razon de tenerla le tratan de atributar, y grauar, que tali casu, solo el ser bienes de obra pia bastara para dicha exempcion, quedando en quanto a los demas efectos reputados por temporales, vt ex alijs tenet Augustin. Barbos. *3. part. de potest. Episcop. allegat. 75. num. 35.* auiendo assentado por cierta la conclusion de que no son bienes Eclesiasticos, illic: *Hæc tamen resolutio difficultatem non absolvit, quia ex eo quod pia sunt Collegia, vel loca, vel quod ad pios vsus sunt bona instituta non sequitur esse Ecclesiastica, & Religiosa.* Posteà eodem num. 35. prosigue, y concede dicha exempcion en quanto a tributos, illic:

Quare licet quoad alios effectus, & quæstiones pendentes ex eo an bona sint Ecclesiastica attendi oporteat vtrùm confraternitas, aut Collegium sint instituta authoritate Episcopi, vt supra explicauimus, minimè tamen ista inspectio servit ad præsentem articulum de exemptione gabellarum, quia ad illum sufficit quod bona ad pios vsus sint destinata, quod reperitur in omnibus confraternitatibus, & Collegijs, seu locis, quæ ad pios vsus constituuntur etiã sine Episcopi authoritate, vt supra probauimus.

Ni el litigio es de iure, & dominio census, vt multoties dixi.

Porque tantummodo controuertitur, si el Duque de Cardona y su Estado de Comares con el deposito que hizo ha quedado libre de la paga de los reditos que el Cabildo le ha pedido y pide en la Chancilleria, y la escritura sin efeto, ni validacion alguna, vt constat de la misma reconvencion, relata num. 3. nostræ primæ allegationis.

101 ¶ Y en este caso se ha de advertir, que quando faltara el fundamento indubitable de ser cēso de obra pia, cuyo conocimiēto pertenece a preuenciō al juez seglar, y tambien cessara lo demas q̃ dexamos escrito, & absque præiudicio veritatis, confessaramos se deuiera gouernar por las reglas de bienes Eclesiasticos, conoce legitimamente la Chancilleria, porque aunque se constituyen diferentes especies de bienes de las Iglesias, todas se comprehendē in duplici genere, los vnos sagrados, y benditos, y los otros sin esta calidad, ad textũ in *§. sacræ res, §. nullius, Instit. de rer. diuis. § sed aliquando. Instit. de vsucapion. Authent. quas actiones, C. de Sacrosanct. Eccles. cap. nulli, cap. prædia, & cap. sine exceptione, caus. 12. quæst. 2.* & alij quam plurimi vtriusque iuris textus deducitur etiam ex *l. 2. tit. 14. part. 1.* ibi: *Ante lo deuen fazer de las cosas que no son sagradas*, & apertius ex *l. 6. iunct. l. 26. tit. 29. part. 3.* Nauarr. *in cap. non liceat, causa 12. quæst. 2. §. 18. num. 7. fol. mihi 222. & in tractat. de redit. quæst. 1. monit. 20. per totam, fol. mihi 19.* Dom. Rea *dict. decis. 4. num. 21.* don Feliciano de la Vega *in cap. si Clericus laicũ de for. compet. num. 16.* & passim omnes.

Los del primero genero son de los muebles, *Calizes, Cruzes, vestiduras,* y las demas cosas, quæ egent consecratione, aut benedictione, para el seruicio y ministerio de los Oficios Diuinos, *capit. vassa, capit. vestimenta, de consecration. distinct. 1. dict. l. 2. partit.* ibi: *E si acaeciere, que las cosas sagradas ouiessen*

ouiessen de vender, assi como Calizes, Cruzes, e vestimentas, &c. l. 13. tit. 28. part. 3. ibi: E las Cruzes, e los Calizes, e los encensarios, e las vestimentas, e los libros, e todas las otras cosas que son establezidas para servicio de la Iglesia. Redoan. *de reb. Eccles. non alien. quaest. 8. per totam, praecipue num. 16.* Augustin. Barbos. *in rep. praetermiss. ad lib. 2. decretal. cap. quanto 3. de iudicijs, num. 3. tom. 6. iuris Canonic.*

102 ¶ Y de los rayzes, la misma *Iglesia, huerto, cimenterio, y casa,* que comprehende su sitio, que todo està sagrado, y bendito, y son partes proximas, e inmediatas del mismo ministerio Diuino, *cap. secundum 23. quaest. 8. cap. nemo, cap. quidam 18. quaest. 2. Rubric. de consecration. Eccles. vel Altar. & de consecrat. distinct. 1. per totam, dict. l. 13. tit. 28. part. 3. in princip.* ibi: *Sagradas cosas dezimos que son aquellas que consagran los Obispos, assi como las Iglesias, e los Altares dellas, &c.* Thomas del Bene *de immunit. tom. 1. cap. 5. dub. 15. num. 29.* ibi: *Vt situs Ecclesiarum, & caemeterium, pro sepulturis, hortus iuxta Ecclesia, &c.* Giurba *cons. 10. à num. 7.* Dom. Rea *dict. decis. 4. num. 20. in fin.* & alij.

103 ¶ Los bienes no sagrados, ni benditos, assi muebles, como rayzes, y semouientes son, *el dinero, ganados, casas, heredades, censos*, y otros muchos, los quales non egent consecratione, nec benedictione, y son de la Iglesia por titulo temporal de compra, legado, donacion, ò otro semejante, Redoan. *de reb. Eccles. quaest. 8. 9. 11. 12. 13. 14 & 16. per totas.* Thom. del Bene *de immunit. tom. 1. cap. 5. dub. 15. num. 30.* ibi: *Possidet Ecclesia sorte temporali, & iure ciuili, vt titulo venditionis legati, vel alio simili,* & omnes infra dicendi circa alienationẽ bonorũ Ecclesiæ, & iam dicti in prima allegat. n. 76.

104 ¶ Vnos y otros estàn exemptos del gouierno y administracion secular, y de tributos, y repartimientos seculares, que es lo que las doctrinas de dichos seys numeros comprueuan, quod quidem, & nos irrefragabiliter, & absque tergiuersatione fatemur, & solus pro cunctis videndus don Feliciano de la Vega *dict. cap. si Clericus laicum de for. compet. num. 25.*

165 ¶ Pero en lo juridicional ay esta distincion en los bienes no sagrados, que son los del segundo genero, que la exempcion procede solamente en los casos que huuiere lugar de derecho, videlicèt, quando la Iglesia fuesse Rea conuenida, y le pidieren estos bienes, nàm tùnc le assiste la regla ordinaria, y no necessita de que la sujeta materia sea, ò no Eclesiastica, at verò, quando fuere Actora, y huuiere pedido ante la justicia Real algunos de dichos bienes, nullatenus ay incapazidad, ni incompetencia para el conocimiento; y sin recurrir a otras doctrinas, solo el Padre Suarez, y no otro alguno de los que en dichos numeros se traen, tocò el punto de lo juridicional, y auiendoles tambiẽ llamado impropriamente sagrados a los bienes del segundo genero, siguiò esta verdaderissima opinion, vt videre est *in tractat. Reg. Angl. lib. 4. cap. 17. num. 11. in medio,* ibi:

Vnde hoc intelligendum est, cum declaratione ibi adita nimirum, vt procedat quando ipsa Ecclesia est Rea, seu in iudicium vocatur à laico, vel quod perinde est quando laicus praetendit talia bona esse sua, vel aliquod in eisius

habere,

habere, at verò si è converso Ecclesia, seu Pastor eius pro huiusmodi bonis, quæ Ecclesiastica esse prætendit laicum conveniat, tunc non habet locum exemptio à sæculari iudicio, quia Reus in foro suo conveniri debet. Et faciunt adducti supra num. 69. & à num. 72. & omnibus addendi, Dom. Couarr. *in epithom. de sponsalib. 2. part. cap. 8. §. 12. num. 3.* Menoch. *de recuper. remed. 15. num. 338. & de retinend. remed. 3. num. 336.* Anguian. *de legibus, lib. 2. cõtrouers. 22. num. 36.* Carleual. *de iudic. lib. 1. tit. 1. disput. 2. num. 770.*

106 ¶ Quod in tantum procedit, que aunque sean los sagradas, y de el primer genero, si non agitur de iure eorum, scilicet; de consecratione, aut benedictione, aut finis Cultus Diuini ad quem sunt destinati, no tienen exẽpcion precisa; porque de lo material de ellos puede conocer la justicia Real en los mismos casos que huuiere lugar de derecho, idem Pat. Suarez *dict. lib. 4. & cap. 17. & num. 11.* ibi:

Nam si dubitatio aliqua, vel lis circa illa, vt sacra sunt moueatur ex ipsa rei natura, & diuino iure ad Ecclesiasticum iudicium pertinet, quia est materia sacra, & spiritualis; vt si tractetur an Ecclesia sit polluta necne, vel an Calix sit rectè consecratus, & similia. Alio modo possunt hæc bona considerari ratione materiæ, secundum quam TEMPORALIA BONA SVNT; ET DE ILLARVM DOMINIO, VEL IVRE VTENDI, AVT FRVENDI ILLIS LITIGARI POTEST, & faciunt tradita per Fermosin. *in cap. quanto 3. de iudic. quest. 3, num. 8. & 9.*

107 ¶ De lo qual resulta notoriamente, que siendo Actor en este pleyto el Dean, y Cabildo, y auiendo executado al Duque de Cardona en la Chancilleria por los reditos del censo (que son los que se conviertẽn en fines espirituales, vt toties pondera; & diximus supra num. 78.) y elegido tenga este Tribunal el conocimiento, no se le puede quitar en quanto a la reconvẽcion, que mira a librarse de la paga de dichos reditos, porque lo material, de si los deue pagar, ò no, y si la escritura quedò sin fuerça alguna, no tiene exempcion precisa de la jurisdicion secular, y dexa indemnes los preuilegios indubitables de la reconvencion, ex iam dictis.

108 ¶ El num. 7. en su primera parte, es la conclusion de el quarto fundamento que tenemos confessado ser cierta, con que corriera si de los numeros antecedentes se huuiera ajustado el ser bienes espirituales, ò anexos a espiritualidad. Y en la segunda (aunque no tiene fundamento) passe por sutileza, porque le està bien a el Duque de Cardona, pues si como reditos ya deuengados por los Canonigos que han cumplido las cargas de la memoria, son bienes patrimoniales suyos, y de otros, que tambien han de auer parte, y en esta consideracion muy diuersos, que los bienes Eclesiasticos, y sagrados, ex doctrina Patris Suarez, & Thomæ del Bene, in locis ibi allatis, corre ya sin la menor controuersia dicha reconvencion, de que no los deue pagar, porque el Duque no quiere el censo, y lo dexa con *Iesu Christo*, sin impugnar el defecto de aplicacion del lugar del señor don Iuan de la Rea *dict. decis. 4. num. 22. in fin.*

109 ¶ El num. 8. ofrecido por puerto de claridad de los antecedentes,

tes, ſe reduze a comprouar de vna deciſion de la Rota, citada por Thomas del Bene, que ay vna ſegunda eſpecie de bienes auidos por la Igleſia de perſonas particulares, los quales eſtã deſtinados para el Culto Diuino, y oficio eſpiritual, como ſon, los *ſitios de las Igleſias, los cimenterios, que pueden ſervir para ſepulturas, los huertos coherentes a la miſma Igleſia, &c.* y que eſtos ſon exemptos de las cargas Reales que antes tenian. Y tambien por otro lugar del miſmo Thomas del Bene, que con textos y autoridades buelve a inſiſtir, en que las Igleſias, y vaſos ſagrados, como inſtrumento de el Culto Diuino, tienen la dicha exempcion.

Y que por la miſma razon lo ſon tambien la *area, y ſuelo de Igleſia, ſus caſas, y huertos contigos*, y la heredad de donde ſe coge el pan, ò vino que ſirve de materia del Santiſsimo Sacramento de la Euchariſtia, y para otras coſas neceſſarias a el miniſterio del Culto Diuino, porque todas eſtas no pueden tener vſo que no ſea dirigido a dicho miniſterio.

Y aunque Thomas del Bene en el miſmo lugar que primeramente ſe cita, que es, *tom. 1. cap. 5. dub. 15. num. 29.* confieſſa ay tercera eſpecie de bienes de la Igleſia, que ſon, titulo temporali adquiridos, vt videre eſt num. 30. ibi: *Tertia ſpecies bonorum eſt, quæ poſsidet Eccleſia ſorte temporali, &c.* vt diximus ſupra num. 103.

Y en eſta eſpecie por el legado del Obiſpo Mardones ſe comprehende nueſtro cenſo, no dudamos de la dicha exempcion, y la tenemos concedida a los bienes de vno y otro genero, & ſic, en quanto a lo juridicional ſe continua la obſcuridad que pretendiò deſvanecer.

110 ¶ Tengo referido lo que contiene la informacion de don Martin de Orellana en quanto a eſte punto deſde el num. 10. haſta el 15. y deſde el 19. a el 22. y he reſpondido lo que a mi corto juyzio ocurre; con que ſi el Autor de dichos apuntamientos ſe ſatisfizo de que en dichos numeros eſtà latamente verificada la incapazidad de juridicion de la Chancilleria, no hizo bien en tomar tanto trabajo, ni en bolver a traer en el num. 9. lo generico de la cõcluſion que no negamos.

111 ¶ En el num. 10. por primero fundamento de ſeys que trae para comprouar la concluſion de que el cenſo es coſa eſpiritual, ò anexo a eſpiritualidad, ſe vale de vnas palabras del Padre Suarez *in Reg. Angl. lib. 4. cap. 17. num. 10.* que las refiere, y parece ſupone, que los bienes de la Igleſia ſon eſpirituales, por la eſpecial deſtinacion a fin ſobrenatural, y que eſtan exemptos de la juridicion temporal; en que es de advertir, que todo el capitulo 17. trata de la exempcion de las Igleſias, y ſus bienes de las cargas y poteſtad ſecular; y auiẽdo fundado la de las Igleſias haſta el num. 6. en eſte, y el ſiguiente pone los dos generos de bienes en la miſma forma que dexamos referido ſupra num. 101. Y en el num. 8. por concluſion general, his verbis vtitur:

Præterea, omnia iſta bona Eccleſiaſtica dici poſſunt gaudere priuilegio fori, ſeu quod idem eſt eſſe exempta ab omni iuriſdictione, ſeu poteſtate ſæcularium Principum, ſeu Magiſtratuum.

Y luego diuide en tres eſpecies el preuilegio del fuero de dichos bienes. La

primera,

primera, por razon de la *administracion*, que deue estar a cargo de ministros Eclesiasticos; y la razon potissima es, porque si se cōsiderassen como bienes sagrados, su fin por derecho Diuino es *espiritual, y sobrenatural*, y si se consideran materialmente, luego que se entregaron a la Iglesia quedaron fuera de el dominio y potestad laical, y se transfirieron en el de Iesu Christo, y por consiguiente la administracion toca a sus ministros, vt latius fundat num. 9.

112 ¶ La segunda especie de dicho preuilegio (inquit num. 10.) es, porque dichos bienes estàn exemptos de los estatutos, y leyes ciuiles, y auiēdolo autorizado con los textos ordinarios, por segunda razon dà la misma que diò por primera en la especie antecedente; ibi: *Tùm, quia eadem ratio versatur, videlicèt, quod hæc bona eo ipso, quod, &c.* Y refiere las palabras que se ponen en dichos apuntamientos, truncandole las antecedentes del versiculo, para que no se conociesse el verdadero sentido, quod non est ferendum: ad textum in *l. Mauius, ff. de manumis. testament.* ibi: *Contextum scripturæ totius testamenti: l. nummis ff. de legat. 3.* Mantica *de coniecturis, lib. 7. tit. 13. num. 1.* Casanat. *cons. 47. num. 35.*

Y propriamente podemos dezir lo que el señor Valençuela *tom. 2. cons. 171. num. 69.* ibi: *Compulsauit quod sibi fuit benè visum, relinquendo alia, quæ ei nocere poterant.*

Y lo que Cicer. *lib. 2. de invent. Quod si ipsa separatim ex se verba considerantur, omnia, aut pleraque videbuntur ambigua.*

113 ¶ La tercera, y vltima especie con que concluye el capitulo, es la exempcion de dichos bienes Eclesiasticos en quanto al preuilegio de lo juridicional, y distingue los dos generos de litigios, circa bona Ecclesiastica, q̃ referimos supra n. 75. & 106. vt videre est n. 11. ibi: *Tertiò eadem ratione gaudent hæc bona exemptione ab onere iudicij sæcularis in quo brebiter advertendum est, duobus modis posse hæc bona considerari primò præcisè quatenus res sacræ sunt, & vt sic manifestum est, non posse circa illa versari sæcularia iudicia, &c.* Pone diferentes exemplos, vt diximus supra dict. num. 106.

Et posteà prosequitur, illic: *Alio modo possunt hæc bona considerari ratione materiæ, secundum quam temporalia bona sunt, & de illarum dominio, vel iure vtendi, aut fruendi illis litigari potest.* Y en este segundo caso buelve à distinguir, si es Actora, ò Rea la Iglesia, sin atribuyr precision de preuilegio de fuero Eclesiastico, por la sujeta materia de los bienes, vt diximus, & verba retulimus supra num. 105.

114 ¶ Por manera, que siendo como es este litigio sobre lo material del censo, de si se deuen, ò no pagar sus reditos, quando fuera de la Iglesia (quod negamus) es comprehendido en la segunda consideracion de reputarse por bienes temporales; y quedan sin efecto las palabras del Padre Suarez, ponderadas con cautela dict. num. 10. por entenderse en la primera consideracion, *vt sacra sunt*, y aplicarse a las dos especies referidas, y no estenderse a la de nuestro caso, en que ay disposicion, y distincion particular, vt diximus.

115 ¶ El capitulo primero de simonia prohibe a los Obispos, y a sus

ministros el que por razon de las Ordenes puedan lleuar estipendio, y no dà fundamento alguno, ni es necessario darle, porque siendo Sacramēto no fuera justo hazerle venal. La hipothesi del *cap. si quis 7. caus. 1. quæst. 3.* ita se habet:

Qui Ecclesiastica beneficia emerit, Ecclesias quoque emere prohibetur. Y despues entra el Pontifice haziendole la replica, ibi:

Si quis obiecerit non consecrationes emi, sed res ipsas, quæ ex consecratione proueniunt, penitus desipere probatur. Y se vale de las palabras que se refieren en el num. 11. de dichos apuntamientos, aunque con menos puntualidad que en el texto, con que sin recurrir a las inteligencias que se le dàn, vt refert Augustin. Barbosa in eius repetitione num. 2. Y sin desviarnos de lo literal, lo que dize es, que la Iglesia, Obispo, ni Abad no se pudieran sustentar sin tener rentas, y bienes, y que lo vno està vnido a otro, como el alma al cuerpo.

Abad Panormitano và explicando el *cap. quanto 3. de iudicijs*, en que se dispone, que la causa sobre derecho de patronato es anexa a cosas espirituales, y que assi toca al juez Eclesiastico (y yo tambien lo digo, y que es vna de las comprehendidas en dicha *ley 56. tit. 6. part. 1.* ibi: *O sobre razon de derecho de patronadgo.*)

Y dize en el num. 5. que por no ser omnino incapaz de caer en persona seglar no es mere espiritual, como lo es, ***alma, gracia, virtud***, y se comprehende en las que son espirituales, non merè, & essentialiter por si, sino por el fin de su destinacion, como son, los *Beneficios Eclesiasticos, los Calizes Sagrados*, destinados para el Sacrificio de la Missa, y otros semejantes derechos espirituales (videlicèt, los diezmos) que se dirigen a fin espiritual del alma, y sustento de los ministros, y que estas cosas tanto mas espirituales se podràn llamar, quanto mas proximas estàn a el fin espiritual.

116 ¶ Con que todas las que especifica Abad Panormitano se hallan en dicha ley 56. de Partida, y solo quiere convenga mas propriamente a vnas que a otras el nombre de espirituales; & sic, los dos textos, y esta doctrina que exornan la retorica del num. 11. nihil iuuant el supuesto de la conclusion, y segundo fundamento de ella para hazer espiritual vn cēso de obra pia, y estrañarlo del comercio temporal, quando ratione materiæ de que se componen no lo estan las cosas propissimamente sagradas, inmediatas al Culto Diuino, y a los Sacramentos, vt cum communi Theologorum schola tenet Augustin. Barbosa en el mismo *capit. si quis 7. caus. 1. quæst. 3. num. 1.* ibi: *Sed in contrarium stat communis Theologorum sententia indifferenter asserentium has res sacras vendi posse ratione materiæ, siue sint res artificiales vt vasa, siue naturales, vt oleum vel simplex, vt mixtum balsamo, quod crisma dicitur, & ita teneni, &c.*

Y la razon de esta conclusion, y que servirà de satisfacion a todo lo que en este particular se discurriere por parte de el Cabildo, es, que lo espiritual que assiste a los bienes, verè, & realiter sagrados, es adjacente, y parte menos principal que lo material, lo qual los haze capazes de comercio, optimè Fermosin. *in dict. cap. quanto extr. de iudic. quæst. 3. num. 9.* ibi:

At considerat alia, vtpotè vassa argentea, & aurea templi, vestes sacræ, & alia

alia huiusmodi, in his verò alienationem admittit, quia principale, quod habent est temporalis materia, & spirituale intrat, vt adiacens, ET MINVS PRINCIPALE, ET ITA POSSVNT VENDI, AC SI NIHIL SPIRITVALITATIS IN SE CONTINERET, QVIA TEMPORALE, QVOD HABENT EODEM ÆSTIMABITVR PRÆTIO. Et sic cessa el valerse de alguna palabra de Autor que diga, què estos bienes, *sapiunt spiritualitatem*; y que quodammodo son espirituales; porque no comprueua la limitacion exclusiua de reconvenciō que requiere por lo menos, què la misma cosa material estè anexa à espiritualidad y no por el contrario.

117 ¶ No trato de interpretar el texto *in cap. saluator 8. caus. 1. quæst. 3.* ni de impugnar el auer omitido la substancia de su disposicion, que està intermedia en las palabras que se refieren *nu.* 12. de que se sigue el inconveniente que dixe supr. nu. 112. y lo justo de que no lo omita; ni dexe de censurar, vt optimè considerat Apulei. *apol. 2.* vers. *Hæc ipsa verba*, ibi:

Totam so des epistolam cedo sine omnia inspiciam principio ad finem per legam multa sunt, quæ sola prolata, calumniæ possunt videri obnoxia, cuiusuis oratio in simulari potest, si ea quæ ex prioribus nexa sunt principio sui defraudētur, si quædam ex ordine scriptorum supprimantur.

Y abstraygo el no auer en dicho capitulo saluator palabra alguna q̄ mēcione espiritualidad, ò anexiō à ella: y tābien de la formalidad juridica para vēder los bienes Eclesiasticos, de que ay rubricas, y titulos enteros; *de reb. Eccl. alienand. vel non, libr. 3. tit. 13. decretal. & in 6. decretal. lib. 3. tit. 9. de rebus Eccles. non alien. & in Clement. lib. 3. tit. 4. de reb. Eccl. non alien. in decret. tot. caus. 12. quæst. 2. & partit. 1. tit. 14. per totum*, explicant à me allati in prima alleg. *num. 76.* quibus addendi Dom. Castill. *de aliment. cap. 64. per totum.* August. Barbos. præter repet. ad dict. titul. in tract. *de potestat. Episcop. part. 3. alleg. 95. & de vniuers. iur. Eccl. libr. 3. cap. 30.* Dom. Vela *tom. 1. dissert. 15. à nu. 56. & tom. 2. dissert. 37. num. 44.* D. Olea *de cess. iur. tit. 2. quæst. 1. a num. 3.* & in his omnes inueniuntur, & cumulantur.

Y entro en lo riguroso de su disposicion, de que sea simonia el venderlos. Esto no es por asistirles à todos la calidad de espirituales, ni anexion à espiritualidad, antes supone el mismo capitulo, *si quis*, tienen las Iglesias bienes merè tēporales (scilicèt, los censos) vt diximus supr. num. 103.

118 ¶ Y como el cimiento de la simonia es la abaricia, dize el texto, que quando se venden in casu illicito, ò en mas de lo que valen por vtilidad propia, ibi: *Propter sua lucra*; aunque sean bienes merè temporales, serà simonia, ita Barbos. *in eius repetitione, num.* 1. ibi:

Difficultas in eo versatur, quod res Ecclesiæ temporales mobiles, & immobiles eiusdem naturæ sunt. Cum cæteris bonis temporalibus, quæ spiritualibus anexa dici possunt. Prosigue dando diferentes inteligencias, & posteà cōcluye n. 7. illic:

Hoc supposito dicendum est Vrbanum in præsenti simoniacam appellare omnem venditionem cuiusuis rei Ecclesiasticæ temporalis, si propter commodū

pro-

propriũ venditoris facta sit. NON QVIA SPIRITVALIA PRETIO ÆSTIMANTVR; *sed quia execrabilis auaritia est, & pecuniæ cupiditas circa res Ecclesiæ commissa.* Autoriza su sentir con palabras repetidas del mismo texto, y de otros muchos, vt videre est en lo restãte del numero, que es el final de la repeticion, y queda firme en èl, ac per consequens desvanecido con esta verdadera explicacion el tercero fundamento del dicho n. 12.

119 ¶ En el num. 13. por razon de paridad, y quarto fundamento, se traen los lugares de Azeued. y Gutierr. referidos sup. n. 80. & 87. y à Lara *de capel. lib. 2. cap. 1. num.* 18. de que los bienes de Capellanias colatiuas son espirituales, y que id non alia ratione procedit, si no por el fin sobrenatural, y espiritual à que estàn destinados, de que infiere milita lo mismo en este censo por la destinacion que tiene à tan gran celebridad, y que assi lo reconoce el mismo Lara *dict. cap. 1. num. 15. ex l. annua, §. statit. ff. de ann. legat.* quando se dexan à la Iglesia, ò sus Sacerdotes, desistiendo de lo que hasta el num. 14. dexaua fundado, de que eran bienes seculares.

Es cierta la primera parte del numero, y constantes sus doctrinas, & addendus Dom. Felician. de la Veg *in cap. quanto 3. extr. de iud.* auiendose valido en el num. 8. por argumento contra el dicho capitulo, *quanto*, de la disposicion constante del *cap. si Clericus laicum de for. compet.* posteà para darle satisfacion en el n. 132. que es el final de su repeticion, se vale de la question 27. de Iuan Gutierrez en el libro 3. de las practicas, y vsa tambien de la palabra, *poterit* (vt diximus supr num. 89.) ibi:

Poterit Capellanus, eiusmet Capellaniæ, vel Æconomus talis Monasterij, vel Hospitalis conuenire coram eodem Episcopo laicos debitores redditnum annuorum reddimibilium, vel perpetuorum pertinentium ad ipsam Capellaniam, Monasterium, vel Hospitale. Y el motiuo que dà es el mismo que se supone *d. n. 13.* vt videre est, ibi: *Cum iam redditus ipsi velut annexi spiritualibus iudicentur.*

Et tantum distat, que en este caso quisiera fuesse priuatiua la juridicion del Iuez Eclesiastico, que imò potius por cosa particular, suponiendo virtualmente que lo frequente es executar por los reditos de Capellanias à los deudores legos ante su Iuez seglar lo advierte à la memoria, & prosequitur, illic:

QVOD VALDE NOTANDVM EST, *quia contingit, & quia iam in practica iuxta hanc resolutionem pronuntiatum fuit in Regali Cancellaria huius ciuitatis non facere vim iudicem Ecclesiasticũ ciuitatis de Guanuco, qui se iudicem declarauit contra quosdam laicos debitores redditnum, cuiusdam Capellaniæ Parrochorum illius Ecclesiæ non obstante declinatoria, & appellatione ab ipsis interposita, & sic soluitur argum. prædict. & text.*

120 ¶ Porque los bienes de Capellanias se tranfieren en espirituales por institucion, colacion Canonica, autoridad, y aprouacion expressa de el Ordinario, ex proximè adductis, & supr. num. 85. & addendus Barbos. *de potestat. Episcop. 3. part. alleg. 57. à num.* 141. vbi plures.

At verò en los demas, aunque tengan grauamen de Missas, y su procedido se aya de convertir en tan altos fines, faltan todos los dichos requisitos, lo qual los

los conserva en su primitiua naturaleza, vt fatetur ipse Lara *dict. cap. 1. num. 4.* ibi: *Et tunc cum bona remaneant in sua temporalitate.* Et num. 5. ibi: *Alienantur eius bona sine solemnitatibus.* Et expresse num. 11. ibi: *Quorum bona non sunt spiritualizata.* Et num. 12. ibi: *Ea enim bona sunt profana, & sic Iudices seculares de his cognoscunt non Eclesiastici.* Et num. 13. illic: *Et cum bona non efficiantur spiritualia; sed maneant in sua temporalitate, nec sit necessaria Authoritas Episcopi ad condendum huiusmodi anniuersarium Missarum.*

Y es incierto afirmar, desiste Lara en el num. 15. de esta innegable verdad, porque en todos los 14. numeros antecedentes ha fundado ser valida la condicion puesta por el testador, de que el Iuez Eclesiastico no se entrometa en el gouierno, y administracion de bienes del genero, & ego fundaui supr. num. 58. Y en dicho num. 15. dize no valdrà dicha condicion quando se dexaren à la misma Iglesia, ò à sus Clerigos, y la causa es euidente; porque contradize dexarse à la Iglesia, y querer quitarle la administracion de su patrimonio, ò à los Clerigos, y eximirlos de su Iuez Eclesiastico, quando no lo estàn sus personas, vt patet dict. num. 15. ibi:

Aut relinquuntur bona (scilicèt temporalia, de que ha ido hablando, vt numeratim retulimus) *cum onere anniuersarij Ecclesiæ, seu Clericis; quod est idem Paul. Castr. l. non plures, num. 3. l. annua, §. Atria, ff. de ann. leg. Et tunc frustratoria est adiectio illa, ne Episcopus se intromittat, nam quemadmodum Ecclesia, & Clerici, ita eis datum, seu relictum est in patrimonio, & regimine Ecclesiæ dict. cap. nouerint 10. q. 1.*

Hucusque Lara dict. nu. 15. donde no habla palabra en quanto à espiritualizar en este caso dichos bienes, ni fuera justo lo hiziera, por repugnar como repugna à todas las reglas juridicas, y atribuirse dicha calidad a los de Capellania colatiua, de quibus agit à num. 16. vsque ad finem capitis, y con la mesma diferencia hablan los demas Autores adducti sup. n. 85. vers. fin. con que es inutil la ilacion que se haze dict. num. 13. y solo pudiera servir de hallar vn Autor mas, en quanto a la administracion, y gouierno de el censo; y añadirle à las doctrinas que se traen en dichos apuntamientos à num. 1. vsque ad 6. vt supra (no negando la deue tener el Cabildo) diximus num. 100. & 101.

122 ¶ El quinto fundamento puesto en el nu. 14. manifiesta quan dificultosa sea la pretension, en querer hazer espiritual, ò anexo a espiritualidad este censo, y haze mucho mas concluyente la satisfacion dada en los numeros antecedentes, pues quando por ser ya de los fundamentos vltimos aguardaua algunos Autores indiuiduales del punto, sale con mendigar de Farinacio en la decis. 71. del tomo 2. de sus posthumas, algunas de las palabras del nu. 1. en que por tres vezes vsa del nombre espiritual, hablando de bienes dexados con carga de Missas.

Y el caso de la decision ita se habet, *spurij, & bastardi, nunquid succedant in iure patronatus, & nunquid veniant sub nomine consanguineorum; aut proximiorum:* con que litigandose sobre derecho de patronato de vna Capilla, tocaua el conocimiento a el Iuez Eclesiastico, por la disposicion expressa del

 cap.

cap. quanto de iudicijs, y dicha ley 57. de Partida, vt diximus ſupra nu. 67. & addendi Auguſtin. Barboſ. *tom. 6. iur. Canon. in ſecunda repetit. ad prætermiſſa ſuper decretal. dict. cap. quanto*, per totam, vbi in numeri, & D. Feliciano de la Vega, in eodem capit. præcipuè à num. 9. latiſsimè explicat, & omnibus argumentis ſatisfacit.

Y no ſe dudaua de eſto en dicha deciſion, porque llanamente auia paſſado ante juezes Eleſiaſticos, y en la Rota ſe auian confirmado dos ſentencias, pronunciadas en fauor del hijo baſtardo, y ſe entra oponiendo de nulidad de la primera ſentencia por defecto de poder otorgado por vn menor de 25. años, independientemente del requiſito juridico de nombramiento de curador de la *ley clarum, C. de authorit. præſt.* cum vulgat.

Y por ſatisfazer a opoſicion tan releuante ſe valiò del *cap. ſi annum fin. de iudic. in 6*. que diſpone, que en las cauſas beneficiales, eſpirituales, y dependientes de ellas, el mayor de catorze años puede por ſi parecer en juyzio, y otorgar poder a Procurador, ibi: *In beneficialibus, & alijs cauſis ſpiritualibus necnon, & dependẽtibus ab eiſdem*, exornant quã plurimis Auguſtin. Barboſ. in eius repetitione Narbona *de ætat. ann. 14. quæſt. 58. num. 3. & ann. 25. quæſt. 49. num. 3.* don Feliciano de la Vega *in cap. quanto 3. extra de iudicijs, num. 47.*

Y por darle aplicacion afirma Farinacio, que la cauſa de dicha deciſion miraua a coſa eſpiritual, ò por lo menos anexa a eſpiritual por tener carga de Miſſas, y pone las palabras que ſe inſieren en dichos apuntamientos numer. 14. iam relato.

122 ¶ En q̃ conſiderò. Lo vno, que lo q̃ dize mira a materia eſpiritual es la carga de Miſſas, ibi: *Cum onere Miſſarum, quod reſpicit, &c.* y no ſobre la cauſa, ni bienes de la dotaciõ, porque antes ſupone que vno y otro era mere profano, ibi:

Nec vrgebat conſideratio cauſæ profanæ ex eo quod huiuſmodi Capellæ non ſint beneficia, poſtquam non dantur in titulum, & LAICI, AC FOEMINAE SINT CAPACES, cum conſiſtant in ſimplici adminiſtratione bonorum.

Con lo qual buelve a dezir, que la diſpoſicion de dicho capitulo ſe eſtiende tambien a lo dependiente, ibi: *Quia diſpoſitio cap. fin. nedum capit merè ſpiritualia, ſed etiam dependentia, & ordinata, ad ſpecialia* (& non ſpiritualia, vt legitur dict num. 14.)

Y concluye, que el ſacrificio de la Miſſa es eſpiritual, illic: *Capella autem de qua agitur erecta fuit pro celebratione Miſſarum, ideò diſpoſitio dicti capituli benè conuenit, cum Miſſarum celebratio ad ſpiritualia tendat.*

123 ¶ Y lo otro, & maximi momenti, que litigando ſobre derecho de patronato, en que no dudamos, aya anexion a coſa eſpiritual, ex dictis ſupra n. 67. & 121. nihil mirum lo dependiente, aunque fueſſe coſa profana, ſe comprehenda en el miſmo *cap. fin. de iudicijs in 6*. ſiendo palabras expreſſas, *necnon, & dependentibus.* Lo qual ſe reconoce con euidencia de que ſiendo el juyzio ſobre la reſtitucion de dote merè ſecular, ſin anexion alguna a eſpiritualidad,

tualidad, vt patet: attamen, por causa dependiente de el matrimonio si se litigasse ante el Eclesiastico, correrà lo dispuesto en dicho capitulo, glos. verbo, *& dependentibus*, ibi: *Vt dote, quæ dependet à matrimonio*, Augustin. Barbos. *in dict. cap. fin. num. 11.* vbi aliquos congerit, & est notum.

124 ¶ Tùm etiam, porque en defensa de la autoridad de la Rota, de auer despreciado el defecto del poder, refiere este fundamento diziendo, que el objecto del patronato; y carga de Missas era cosa espiritual, ò anexo a espiritualidad, y le pareciò bastaua para euitar la nulidad; no empero de aì infiere tengan los bienes calidad semejante; antes supone lo contrario, vt proximè diximus num. 122. & plenius num. 81. & facit fundamentum vniuersale relatum supra num. 116. Vers. 1.

125 ¶ Es certissimo que las causas de diezmos en que se controuierte el ius decimandi, tocan al Eclesiastico, vt fatentur à me relati 1. allegat. num. 73. & infra proximè referendi, & omnes neminè discrepante.

Y son las primeras causas que por espirituales se comprehende en dicha ley 56. de Partida, ibi: *E mostrò, que aquellas demandas son espirituales que se fazen por razon de diezmos, &c.*

La razon es, porque debentur iure Diuino, aut positiuo, y son dote primitiuo de la Iglesia para el sustento de sus ministros, fabricas, pobres, y patrimonio proprio suyo, absque facto hominis, y por esso tienen la primacia entre los bienes de la Iglesia, y se reputan por espirituales.

Ad illud Genes. 28. *Primitias, & decimas tuas non tardabis offerre*: cap. *tua el 2.* cap. *cū non sint 33. extr. de decim.* cap. *quatuor*, cap. *de reditibus*, cap. *mos*, *cap. vulterana 12. quæst. 2. cap. de his 10. quæst. 1. cap. 2. de iuram. calumn. Sess. 25. de reformat. cap. 12. Concil. Trident.* Prænium *tit. 20. part. 1.* ibi: *Es otra cosa apartada, de que se ayuda aun mas toda la Clerecia, tambien los Perlados mayores, como los Clerigos*: l. 1. ibi: *E esta mandò Santa Eglesia que sea dada a Dios* l. 19. ibi: *Quatro partes de los diezmos. La primera para el Obispo. La segunda para los Clerigos. La tercera para la labor de la Iglesia. La quarta para los pobres, &c.* Redoan. *de reb. Eccles. non alienand. quæstion. 3. num. 42.* vbi de omnibus redditibus Ecclesiæ eandem diuisionem facit, Rebuff. *de decim. quæst. 1. num. 9. & 10.* plura congerit Carrasc. *ad aliq. leg. Reg. cap. 6. per totum*, præcipuè *num. 10.* Ansald. *de iurisdict. part. 2. tit. 4. cap. 1. num. 1. cum seqq.* ex quam plurimis Barbos. *in repetit. dict. cap. tua el 2. de decim. num. 1.* Thom. del Benè *de immunitat. tom. 1. cap. 5. dub. 15. num. 28.* ibi: *Prima species bonorum est, quæ habet, & possidet Ecclesia iure spirituali, & diuino, vt decimæ, &c.*

126 ¶ Et omnino cessa en los demas bienes, aunque tengan igual distribucion, vt toties dexamos repetido en el discurso de este papel, ac per cōsequens diluitur el 6. fundamento que à paritate rationis se haze en el num. 15 y con mayor razon el resumen del num. 16. y final de dichos apuntamientos, de hazer supuesto que el censo es sagrado, y Eclesiastico, pues quādo el Duque de Cardona allanandose a mucho lo reconociera por censo de la Iglesia, y no de vna obra pia, como en la verdad lo es, hemos fundado con euidencia

faltarle

faltarle la calidad exclusiua de la reconvencion, aunque directamente se huuiera hecho pidiendo el censo, quod abest vt iam diximus.

PROPOSICION HECHA EN ESTRADOS EN *comprouacion del quarto fundamento.*

127 ¶ No se contentò el Abogado de el Cabildo con referir en Estrados la informacion y apuntamientos que le embiaron de Cordoua, y esta vltima vez que hablò, pareciendole justissimamente quedaua toda via sin comprouacion el supuesto del quarto fundamento, discurriò, que la disposicion de derecho Ciuil, y Canonico, ley 57. tit. 6. part. 1. y los mas de los Autores que aprouauan el remedio saludable de la reconvencion, hablauan en Clerigo reconvenido, y no en Iglesia, ò Monasterio, vt patet ex iuribus, & authoritatibus in vtraque allegatione cõgestis, y que auia mucha diferencia, porque el Clerigo adquiria pleno dominio en sus bienes, & sic nihil mirum los pudiesse sujetar a el fuero secular con el acto voluntario de convenir, at verò, las Iglesias, y Monasterios tantummodo tenian la administracion, y el dominio residia apud Deum, & ita no podian rendirse nomine alieno a la reconvencion, y que aunque auia pocos que hiziessen esta distincion, era verdaderissima, y la seguian, ex Baldo, & alexand. de Neuo, Grasis *de effect. Clericat. num. 781.* ibi: *Sublimitatur duodecimo quando Clericus ageret nomine Ecclesiæ, vt tanquam Prælatus, vel Rector, quia isto casu etiam nomine ipsius Ecclesiæ non poterit reconveniri*, Leonard. Duard. *in Bull. Cœn. lib. 2. canon. 15. quæst. 11. nu. 67. in fin.* vers. *Adde*, ibi: *Adde quod hæc, quæ diximus de trahendo Clericum per viam reconventionis intelligẽda sunt, quãdo Clericus agit nomine proprio coram sæculari, & reconvenitur nomine proprio, secus autem si ageret nomine Ecclesiæ, & reconveniretur Ecclesiæ, vel nomine proprio.* Dom. Rea hos refert, & in hanc partem videtur inclinare *dict. decis. 4. num. 22.* y dà la razon por la disparidad en quanto al dominio, ibi. *Quia non vt Clericus priuatus dominium plenum, & absolutum habet bonorum super quæ reconvenitur ita Ecclesia cuius bona, quæ Deo dicata sunt, Dei sunt non in dominio aliquorum, & ideò priuilegijs maioribus fruuntur.*

SATISFAZESE A LA PROPOSICION *antecedente.*

128 ¶ Discurso omitido por dos plumas tan doctas como manifiestan informacion, y apuntamientos, no parece pedia satisfacion, pero por si el Abogado del Cabildo lo huuiesse reduzido a escrito en el replicato que està haziendo, me obliga a responder multipliciter, & concludenter.

129 ¶ Lo primero, que el preuilegio del Clerigo es igual que el de la Iglesia, y los suyos, y en alguna manera mayor, respeto de concederse por razon de la persona, que es parte mas principal: ad textum *in §. fin. Instit. de iur. natural.* ibi: *Et prius de personis, nam parum est ius nos se si persona quarum*

rum causa constitutum est ignorentur : l. iustissimè 44. ff. de ædilit. edict. & illud Machab. *cap. 5. Non propter locum gentem, sed propter gentem locum elegit Deus.* Et in puncto textus *in cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ*, & ibi glos. extra *de constitut.* glos. *in cap. fin. de vit. & honestat. Cleric. & in cap. 1. & in cap. similiter 16. q. 1. & in cap. ex literis extr. de pignor.* ex pluribus August. Barbos. *in dict. cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ de constitut. num. 34.* verbo, *personis*, ibi: *Notatur ad hoc, quod bona patrimonialia Clericorum gaudent priuilegio eodem bonorum Ecclesiæ*, Dian. *tom. 5. tractat. 1. resolut. 27.* vers. *Restat, per totum, vsque in fin. resolut.* Carleual *de iudicijs, tit. 1. disput. 2. nu. 393.* qui quidem plures authoritates congerunt & addendus D. Felician. de la Vega *in cap. si Clericus laicum de foro compet. à num. 25. cum seqq. præcipuè num. 34.* vers. *Sed nihilominus.* Y en quanto a la exempcion juridicional, de que vamos hablando, que corran con igualdad los bienes de la Iglesia, y los de los Clerigos, ninguno lo ha dudado.

Y como mas frequente la reconvencion a los Clerigos, y de mayor virtud su preuilegio, se pone en ellos el exemplo y disposicion juridica por leyes, y Autores, pareciendo que virtualmente queda comprehendido el de las Iglesias, ad textum *in l. 1. §. officius, & l. 2. ff. ne quis eum qui in ius vocatus est vi eximat, cap. pervenit, cap. cum Ecclesia, extra de immunit. Eccles.* exornat Alvarez *liter. A. axiom. 454.*

130 ¶ Lo segundo, porque la reconvencion hecha a Clerigo sobre cosa espiritual, ò anexa a ella ante juez secular, no subsiste, y la que aprueua el derecho es sobre bienes patrimoniales, y tẽporales q̃ tenga el Clerigo, aliunde de sus Capellanias, ò rentas Eclesiasticas espirituales, con que solo consiste en la sujeta materia, & sic, teniendo las Iglesias, y Monasterios de este genero de bienes, no sagrados, ni venditos, si no merè temporales, vt iam fundauimus, & supponit D. Feliciano de la Vega *in dict. cap. si Clericus laicum de for. compet. num. 31.* ibi:

Et in specie quod prædicta exẽptio fori competat Ecclesijs, & Clericis IN SVIS BONIS TEMPORALIBVS, &c. Prosigue autorizando cõ muchos la conclusion que và fundando de la paridad de vno y otro preuilegio, vt proximè diximus.

No parece ay causa para que dexe de ser igual la disposicion, ad text. in *l. illud, ff. ad leg. Aquil. l. si postulauerit, §. 2. ff. ad leg. Iul. de adult.* & alijs vulgatis congestis per Alvarez *axiomat. iur. liter. R. num. 14.*

131 ¶ Lo tercero, porque auiendole el Cabildo pedido en la Chãcilleria a el Duque de Cardona los reditos de dicho censo; que son los que se convierten en obras espirituales, vt diximus, y reconocido a este Tribunal por capaz del conocimiento de la sujeta materia, lo ha de ser tambien en la reconvencion, que mira solamente para librarse de su paga, y vno y otro juyzio es eiusdem speciei, & per consequens no puede aplicarse la razon de disparidad, ex iam dictis.

132 ¶ Lo quarto, porque aunque el dominio de los bienes de la Iglesia per metaphoram resideat apud Deum, en la sustancia le tienen

las

las mismas Iglesias, y los enagenan, y disponen de ellos, precediendo los requisitos juridicos, vt diximus supra num. 117. & supponit expresse *dict. l. 26. tit. 29. partit. 3.* ibi: *Que pertenezca a alguna Iglesia, non se puede perder por menor tiempo de quarenta años, mas las cosas muebles que fuessen suyas, e de tal natura q̃ se pudiessen perder por tiẽpo, poderlas tan ganar contra ellos por tiempo de tres años en la manera que las pueden ganar de los otros omes*, vbi Gregor. affert concordantes vtriusque iuris, & per se patet. Con que tambien cessa la misma razon de diferencia que se dà.

133 ¶ Lo quinto, porque de qualquiera manera que se quiera cõsiderar, el Dean y Cabildo ha prouocado a juyzio a el Duque de Cardona, como patrono de la memoria que dexò el Obispo Mardones, y ha sido conforme a derecho parte legitima para poderlo hazer, ad textum *in l. si quis ad declinandum, C. de Episcop. & Cleric. l. alio, ff. de alim. & cibar. leg. cap. cum tibi de testam. cap. cum causam, extra de iudicijs, cap. edoceri, de rescripi. l. 2. tit. 5. part. 3.* ibi: *E Cabildo.* Bart. *in dict. l. alio, num. 6.* Dom. Couarr. *in cap. cum Ioannes de testam. num. 6.* Matienç. *in l. 14. tit. 4. lib. 5. Recopilat. glos. 1. à num. 7.* ex multis Casanat. *cons. 29. à num. 2.* Pat. Molin. *disput. 247. n. 7.* ex alijs Carp. *de execut. test. lib. 1. cap. 1. num. 48. & lib. 3. cap. 9. num. 10.* Virgil. *de legit. person. cap. 21. & cap. 23. per tot.*

Y el Duque ha reconvenido eodem modo a el Cabildo como patrono de dicha memoria, y tambien lo ha podido hazer de la misma forma que quando se reconviene a el Procurador en nombre de el dueño por quien propuso la accion, lo qual es licito, ad textum in *l. servum, §. ait Prætor, ff. de Procurat.* Virg. *de legit. person. cap. 16. num. 66.* Dom. Olea *de cess. iur. tit. 7. quæst. 4. num. 28.* & supponimus allegat. 1. num. 66.

Alias se siguiera el mismo inconveniente en quanto a deduzir por nueuo juyzio la pretension del Duque de Cardona ante el juez Eclesiastico, si solo consistiera en que el Cabildo no es verdadero dueño de los bienes de su Iglesia, y parte formal para los pleytos que sobre ellos ocurren, quod tanquam absurdum est euitandum, *l. nam absurdum, ff. de bon. libert. l. observare, §. fin. ff. de offic. Præsid. cum vulgat.* Alvarez *axiomat. iur. liter. A. num. 18.*

134 ¶ Lo sexto, porque la Iglesia, ni otra qualquier comunidad Eclesiastica no tiene preuilegio especial para que dexe de ser reconvenida ante juez seglar, quando la sujeta materia no lo impide, & sic cessa la opinion de los que in genere dixeron, que los preuilegios particulares de la Iglesia no se participan al Clerigo si con especialidad no se expressan, y corre la conclusion vulgar, que *vbi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus: l. de pretio 9. ff. de public. in rem act. cum vulgat.*

135 ¶ Lo septimo, y vltimo, porque en los proprios terminos de Iglesia reconvenida ante juez secular, como la sujeta materia no lo resista, q̃ es lo que dexamos fundado, lo tocaron, y fueron de nuestro sentir el mismo Baldo, originario de la contraria, *in cap. at si Clerici de iudic. num. 14.* hablando en caso mas riguroso, que es quando algun Clerigo ha convenido nomine proprio, y le reconvienen por derecho de la Iglesia, lleua puede correr

la

la reconvencion, ibi: *Quartus casus est è contra quando agit* (idest Clericus) *nomine proprio, & reconvenitur nomine Ecclesiæ, & procedit reconventio, quia non est inter eosdem.*

Ansald. pariformiter loquens de Iglesia, ò Clerigo, *in tract. de iurisdict. d. 3. part. tit. vnic. cap. 9. num. 52.* ibi: *In omnibus autem casibus, & iudicijs pro quibus Ecclesia, & Clericus respectiue potest, & debet coram sæculari iudice agere, in eodemmet tribunali à Reo convento, Clericus, & ECCLESIA civiliter potest reconveniri.*

Et posteà num. 61. lo amplia, aunque sea la reconvencion ante juez seglar delegado, ibi: *Et procedit conclusio siue Clericus, vel ECCLESIA coram Ordinario, siue coram delegato sæculari impetrato iudice agat.*

Y en el num. 64. dize procede tambien la reconvencion, aunque la accion en que se funde aya nacido despues de auerse obtenido la comission delegada, illic: *Et non tantum super actione ante rescriptum, sed etiam post rescriptum à Clerico, seu ECCLESIA obtento ad fauorem rei laici conventi orta laicus Reus ab ECCLESIA, vel Clerico conventus potest Clericum, & ECCLESIAM reconvenire.* Autoriza todas estas tres conclusiones muy copiosamente, y queda firme en ellas, vt videre est dict. numero, & de hac vltima videndus Cras. *de effect. Cleric. effect. 1. num. 761.*

Fontanel, *tom. 2. decis. 319.* la escriuiò toda del punto contra Cabildo Eclesiastico reconvenido, y aunque en el num. 1. entra sintiendo el no auer asistido a la vista del pleyto, y que tuuiesse determinacion contraria, y esperaua no auerla tenido si huuiera sido oydo, ibi:

Sperabam enim diuersum exitum illius si auditus in ea fuissem, & licèt in hoc fallamur non raro advocati, plus de nostris viribus sperantes, quam sit virtutis in eis, verùm non potest negari quin sæpius parva remora nostrarũ informationum detineat veloces naues, & illarum magnum cursum adversus clientes nostros in omnium oculis declaratum.

Y despues numer. 2. dize, que sin embargo de que ya no tenia remedio, por ser el articulo inapelable, la fuerça de la justicia le obligaua a dexar escrita la decision, y sus fundamentos contra ella por lo que se ofreciesse adelante; y và fundando por todo el discurso el deuerse admitir la reconvencion hecha a el Cabildo Eclesiastico, en que es de advertir, que en la determinacion no se dudò de esta verdad, y el motiuo fue persuadirse auia sido sobre cosa espiritual, ò anexa a espiritualidad; y tambien, el que a la Ciudad que reconvenia obstaua cosa juzgada, obtenida por el Cabildo Eclesiastico sobre el mismo derecho porque le reconvenian, y a vno y otro procura dar satisfazion, vt constat num. 8. y concluye num. 15. his verbis: *Sed cum factum iam non possit haberi pro infecto, & declaratum fuerit contra reconventionem ne admitteretur omitamus hæc, quæ tamen non piget adduxisse, vt serviant si aliquando in aliquo alio casu expediat de eis agere, semper enim bonum est invenire lapidem reuolutum.*

136 ¶ Y no son de contrario los que se traxeron para comprouar la proposicion, porque vàn con supuesto de que el Clerigo, vsando de la disposicion

poſicion juridica, que le habilita para poder parecer en juyzio en nombre de ſu Igleſia: ad text. *in cap. in noſtra*, iunct. gloſ. *extr. de Procurator. l. 5. tit. 5. part. 3.* ibi: *Fueras ende en pleyto de ſu Igleſia o de ſu Perlado*, Abb. *in dict. cap. in noſtra, num. 1.* & ex eo & alijs Graſ. *de effect. Clericatus, effect. 11. nu. 21.* Virgil. *de legitimat. perſonæ, cap. 17 per totum, præcipuè num. 1.*

Pareciesſe abſque facto, & voluntate Eccleſiæ, y mouieſſe pleyto ante el juez ſeglar, nam tunc dizen, no procede la reconvencion porque no eſtè en voluntad del Clerigo perjudicar al fuero de ſu Igleſia, la qual fortaſsis no huuiera mouido el pleyto, que es la cauſal que vnicamente dàn, Bald. *in dict. cap. at ſi Clerici, num. 14.* ibi. *Secundus, quando agit nomine Eccleſiæ, & reconvenitur nomine eiuſdem Eccleſiæ, & puto quod non poſsit reconveniri coram iudice laico, QVIA NON POTVIT ECCLESIAM SVBIICERE.* Graſsis *de effect. Clericat. dict. num. 781.* ibi: *Ex quo non poteſt Clericus agendo coram laico ſubijcere ei Eccleſiam.* Y aunque tambien ſe cita a eſte Autor en el nu. 785. por el ſeñor don Iuan de Larrea, es caſo diſtinto de el nueſtro, que fue el quarto de los que propone Baldo *in dict. cap. at ſi Clerici*, en que reſuelve por la juriſdicion Real, vt diximus ſupra num. 135.

Y mucho menos lo es el ſeñor don Iuan de Larrea, porque el motiuo de la deciſion fue, ſer la caſa del Convento ſagrada, vt patet diximus ſupra nu. 102. & omnes tenent, & tali caſu no dudamos aya incapazidad para ſu conocimiẽto en el juez ſeglar, y aſsi lo ſiente el mimo ſeñor don Iuan de Larrea *dict. deciſ. 4. dict. num. 22.* ibi:

Ex quibus cum Eccleſia ſit ſacra benedictione conſtitutiua ſacri, & Monaſterium contineat Eccleſiam, & eius pars ſit annexũ, & cohærens quemadmodum non poteſt laicus cognoſcere de rebus Eccleſiaſticis, quæ BENEDICTIONE CONSTITVTIVA SACRI DEO DICATA ſunt, ſic etiam neque in hoc caſu de Monaſterio, vt in eius edificio lumina aperta claudantur reconventione. Y deſpues proſigue confiando poco toda via de fundamento tan releuante, y esforçandolo con la opinion referida de Baldo, Graſsis, y Duardo, ibi:

Maximè iuxta illorum opinionem qui tenent, quando nomine Eccleſiæ, &c. Con que euidentemente ſe reconoce, que el ſeñor don Iuan de Larrea no fue de eſta pinion, y ſolo ſe fundò en la prohibicion por la ſujeta materia, vt dixi in prima allegation. num. 75. & proximè repetiui.

137 ¶ De lo qual ſe conoce falta el ſupueſto de el quarto fundamento, por no ſer la recõvencion ſobre la propriedad, ni dominio del cenſo, y porque quando lo fuera, no es de la Igleſia, ſino de vna obra pia, y quando eſto tambien faltara, es hazienda temporal, y no eſpiritual, y queda mas indubitable lo fundado en la ſegunda replica de nueſtra primera alegacion à nu. 57. & 82.

DIFEREN-

DIFERENTES RESPVESTAS QVE SE HAN *dado al quarto fundamento, assi en la informacion, como en Estrados, y se contienen en mi primera informacion.*

137 PRosiguiendo don Martin de Orellana su informacion en el nu. 23. por segunda respuesta al quarto fundamento de la reconvencion, de que se opuso, dize, que el Duque de Cardona por cartas, y por medio de sus mayordomos, y ministros, manifestò animo de que le executasse la parte del Dean, y Cabildo para pretender la reconvencion, y que por esta causa detuuo la satisfacion de los reditos dos años, aunque el Cabildo le escriuiò varias vezes, y que consultò Letrados en Madrid, y Granada, y amenazò auia de hazer la redencion en moneda de vellon, *de que se infiere el animo premeditado, y deliberado que tuuo de hazer efugio de la jurisdiccion Eclesiastica, por cuya causa no puede tener subsistencia la reconuencion*, y se vale de Bobadilla, Farinacio, Marta, Cancerio, Dom. Larrea, Diana, Minsinger. y Erasmo, Coquier in locis dict. num. 23. citatis.

138 ¶ En el num. 83. de mi informacion por tercera y vltima replica de la reconvencion propuse la misma respuesta, y aunque la funde solo en los lugares de Cancer. y Bobadill. trayendo tambien el texto de donde la sacan, dixe era limitacion que seguian otros, en que se comprehenden los demas que se traen dict. num. 23. quibus addendi, ex alijs Ansald. *de iurisdict.* 3. *part. titul. vnic. cap.* 9. *num.* 116. Cras. *de effect. Clericat. effect.* 1. *numer.* 783.

Quod in tantum est verùm, que procede lo mismo si el fraude, y afectaciõ, adest, de parte del Actor Clerigo, procurando adquirir alguna accion para provocar al Reo, y darle ocasion de que le reconvenga, nàm tùnc, no es justo que por acto voluntario, y fraudulento perjudique à su exempcion, y derecho publico.

Ad text. *in l.* 2. *§. sed et si agãt, ff. de iud.* & ibi Ang. in princ. Cras. ex multis, *dict. effect.* 1. *num.* 769. y dà la razon in fin. ibi: *Et ratio est, quia cum hæc prorrogatio iurisdictionis dicatur legalis, sequitur, quod cum isto casu prorrogatio non dicatur facta à lege, sed ab homine, non erit valida.* Ansald. *de iurisdict. dict.* 3 *part. tit. vnic. cap.* 9. *num.* 115. Koquier. *de iurisdict. in exempt.* 2. *part. quæst.* 29. *num.* 14. illic: *Restringendum quarto, nisi exemptus in fraudem cõuenisset, vt ibidem reconueniretur, quia DETECTA fraude cessabit recõuentio, etiam si exemptus hoc non poteret.*

REPITESE LA SATISFACION.

139 ¶ La que di, à n. 84. vsque ad 89. y aora repito, no contradize à la limitacion, porque solo consistiò, y consiste, que siendo conclusion tan vulgar, que ex facto ius oritur, pretenden fabricarle contra el Duque de Cardona, por poder aplicar doctrinas que se encontraron, estudiando, y no descubrien-

do las principales del pleyto, porque ſi en toda la contextura del que ſe trata no ay carta del Duque de Cardona, conſulta, ni parecer de Letrado, ni teſtigo que lo diga, ni pudiera dezirlo con verdad, ad quid, ſe dize, y haze ſupueſto d. num. 23. de que lo ay todo?

140 ¶ Y lo que ay, y conſta, vt dixi num. 2. 3. & 14. & ad caſum repetiui num. 89. es, que el Duque de Cardona fue executado por los reditos deſte cenſo caydos en año y medio el dia 27 de Mayo de el año proximo paſſado, el depoſito de principal, y reditos fue en doze de Iulio de el miſmo año, y deuiendo la parte de el Cabildo pedir ſus reditos en la Chancilleria, y en quanto à el principal mouer eſte pleyto, no lo gouernò aſsi, y lo que hizo, fue bolver à executar à el Duque por otro medio año de reditos, como ſi tal depoſito no huuiera precedido, y ſin embargo de auer ſido eſta ſegunda provocacion el dia diez y nueue de Iulio de el miſmo año, no ſe propuſo la reconvencion haſta el dia diez y nueue de Agoſto, con que no puedo alcançar donde eſtè la afectacion, y anſia que ſe ſupone, de que le conviniesse, quando le vemos con tanta paciencia deſpues de dos execuciones, y de auerſe deſpachado vn executor à la cobrança, y podemos dezir lo que Ciceron ad alium finem.

Quouſque tandem abutere Catilina patientia noſtra?

141 ¶ En el numero 91. de mi primera alegacion, para excluyr por otro medio la miſma limitacion, ſupuſe por concluſion cierta, que la reconvencion contra Clerigo procedia tambien ſuper re omninò diuerſa, y la fundè ſolamente con Bart. Fermoſin. y Auguſtin. Barb.

Y en la informacion del dicho don Martin de Orellana, num. 26. por quanta reſpueſta de el fundamento de la reconvencion ſe aſsienta por indubitable la concluſion contraria, videlicet, que no ſe puede reconvenir à Clerigo ſobre coſa diuerſa de la accion, y para ſu comprouaciō ſe vale de Gaſp. Ant. Theſaur. Zeuall. Rip. Dian. Maſtrill. Thomas del Ben. y Fontan. in locis ibi relatis.

142 ¶ Con lo qual afirmandonos (ſin ſer neceſſario para el pleyto) en nueſtra concluſion propueſta dict. num. 91. dezimos, que es la mas cierta, ſeguida, y ſegura, & præter ibi allatos tenēt ex text. *in l. 2.* verſ. *Sed etſi agant, ff. de iudicijs, l. ſi idem 11. §. ſed ſi mutua, ff. de iuriſdict. omnium iudicum,* Bart. *in l. cum Papinian. C. de ſentent. & interlocutionib. num.* 1. verſ. *Examinemus* 1. vbi Bald. *num.* 8. *circa finem*, Viuio *deciſ.* 49. *numer.* 5. Marant. *in prax. part. 4. actu 6. à num.* 5. Graſſ. *de effect. Cleric. num.* 750. ibi: *Secundò ampliatur, vt Clericus poſsit reconueniri tam ſuper eadem re, pro qua agit contra laicum, quam ſuper re penitus diuerſa,* pluribus Anſald. *de iuriſdict. omnium iudicum, part. 3. tit. vnic. cap 9. num.* 76. ibi: *De omnibus autem cauſis, etiam diuerſis à conuentione, poteſt reconuentio fieri, niſi expreſsè prohibita repertatur,* Amato *variar. lib. 2. reſol. 86. num. 60. in med.* ibi: *Id procedere tam ſi recōuentio, fiat ſuper eadem re, quam etiam ſi ſuper penitus diuerſa.*

Et quod magis eſt, el miſmo ſeñor don Iuan de la Rea *dict. deciſ. 4. numer.* 23. porque ſolo propuſo la contraria por via de argumento, pareciendole no quedaua ſeguro ſu dictamen en el caſo de dicha deciſion con ſolo la ſujeta materia de ſer coſa propriamente ſagrada la que contenia dicha reconvencion,

cion, ni con los demas fundamentos que dexaua bien exagerados, vt videre est, ibi: *Quod in hoc casu rectius procederet si admitteremus eorũ sentẽtiam, qui tenent reconuentionem non posse locum habere quãdo intenditur de re diuersa*, refiere à Zeuallos, y à Thesaur. por de dicha opinion, y luego eod. nu. la reprueua con euidencia fundandose en las mismas palabras de dicha ley 57. de Partida, illic: *Quia licèt haec opinio, vt tùnc cesset reconuentio nõ probetur à gloss. in d. l. cũ Papinianus, nec à Bart. in dict. Auth. & consequentèr, & contrarium teneat Gras. vbi proximè num. 745. & probatur dict. l. 57. tit. 6. part. 1. his verbis: El lego a quien demanda quisiesse fazer otra demanda al Clerigo, alli deue responder, nota verbum otra: Quod denotat rem omninò separatam, & diuersam, quia si res esset connexa, nihil opus reconuentione, sed ex textu, l. nulli, C. de iudic. & l. vbi acceptum, ff. eodem procederet. Nec admitti potest, quod Zeuallos tradit, quia fundatur in compensatione, quam non esse reconuentionis rationem iam probauimus.* Y solo el ser tan dudoso admitir la reconvencion en el caso de dicha decision sobre cosa sagrada, dize en lo restante del numero puede dar algun cuerpo à la opinion de Thesaur. y Zeuallos.

De q̃ inferi n. 91. y 92. alleg. 1. è infiero con el supuesto cierto de dicha conclusion, que el discurrir si ay, ò no afectacion, ex parte rei conventi, se entiende tantummodò quando reconviene sobre cosa diuersa, y diferente, y no en otro caso alguno, vt patet ex omnibus huius limitationis Authoribus ex aduerso, & à me relatis.

143 ¶ Suponiendo, pues, el dicho don Martin de Orellana su conclusion por menos falible de lo que es, vt patet ex proximè dictis, procura aplicarla a este pleyto, diziendo, que la accion de el Cabildo fue por los reditos, y la reconvencion que ha hecho el Duque es por el principal del censo, con que habet locum su limitacion, y quarta respuesta, porque principal, y reditos entre si son distintos, y diuersos, y lo comprueva num. 27. y 28.

En que es de considerar, que yo no niego, que el acreedor de el censo no lo es de la suerte principal, ni que en lo regular no puede obligar à el deudor à que se lo redima, ni por el contrario el deudor à el acreedor à que le participe el beneficio de la Authentica, *hoc nisi debitor, C. de pignorib.* recibiendo contra su voluntad bienes à tassacion para extinguir el principal, ni tampoco dudo de que los deudores de menores necessitan de menos solemnidad para pagar à los tutores las pensiones, y reditos indubitables pertenecientes à dichos menores, que es lo que por las doctrinas de dichos numeros se puede comprouar.

Lo que digo es, que el mismo supuesto de dichas doctrinas cede en favor de el Duque de Cardona, porque si no se le puede pedir el principal de el censo, ni el Cabildo es acreedor de èl, cessa la causa de hazerlo cosa espiritual, y anexo à espiritualidad, y lo que en quanto à esto, y sus soberanos fines tan repetidamente se pondera, supuesto se està entre los demas bienes temporales de el Duque de Cardona, vt supra diximus num. 78.

144 ¶ Y porque el que aya distincion, y diferencia entre princi-

pal,

pal, y reditos, en quanto à el poder pedirlos, ò nò, no los haze diuersos en lo demas, naziendo como nazen de vn mismo contracto, antes los reditos son parte accessoria, y anexa de el mismo principal, y por esto se les dà el mismo priuilegio, y anterioridad, vt dixi in mea allegat. nu. 60. cum duob. seq. y tābien se ajusta de los mismos Autores que se traen de contrario, præcipuè Giurb. *obseru. 10. n. 4.* ibi: *In omnibus enim regulatur interesse à sorte principali*, autorizala, & prosequitur, illic: *Et eiusdem sunt natura, nec diuerso iure censeri debent.* Y queda firme en lo cierto de esta conclusion, afiançandola ex abundanti con muchas autoridades.

145 ¶ Lo qual basta para excluir la limitacion que dispone solamente el que no se reconvenga à Clerigo ex contractu omninò diuerso, & absque genere conexionis, videlicèt, de mutuo ad comodatū, ò otro semejante, vt patet ex omnibus à me, & ex aduerso congestis, præcipuè Thom. del Ben. *tom. 1. cap. 7. dub. 11. sect. 1. n. 2.* ibi:

Excipe tamen primò si reconuentio fiat de re, quæ non habet conexionem cum petitione, vt si Clericus petat à laico, coram Iudice sæculari centum ex causa mutui, & ille reconueniat Clericum petendo commodatum.

146 ¶ Lo otro, porque vt diximus, el Duque no ha reconvenido por el principal de el censo, ni lo pide, y lo que pretende es, que lo den por libre de los mismos reditos porque le executan, con que por medio alguno puede dezirse reconviene sobre cosa diuersa, & habet locum el argumento que hize supr. d. nu. 78. & in prim. alleg. num. 60. & in casu Fontanel. *dict. decis. 319. num. 9.* cuius summarium ita se habet *reconuentio facta super eadem matheria reconuentionis, non potest dici de re spirituali, si talis non est in conuentione.*

147 ¶ Y no es justo dezir, que Fontanela dexò indeciso el punto de dicha limitacion, quando en la viueza de su razon, para admitir la conclusion que seguimos, excede à lo que discurrieron los demas Autores, vt patet num. 10. auiendose opuesto de la opinion contraria, inquit ibi:

Magna limitatio, si vera, nunquam fere admitteretur reconuentio, quia ex mille vix fit vna circa eandem rem rem, de qua limitatione ego nunc non disputo: solùm sufficit scire, quod contra prædicta est in induidualibus terminis, &c. Autoriza lo que defendemos cō algunos de los que dexo referidos, & postea prosequitur illic:

De hac (inquam) limitatione non disputo, quia non necessarium, solùm dico apud nos, sine dubio RECEPTVM CONTRA EAM. Y luego dize, que en su decision auia por lo menos cōnexion de vno, y otro derecho, y que esso bastaua para que faltasse el requisito de la limitacion, que ha de ser super re omninò diuersa.

148 ¶ Es cierto que la reconvencion supone deudor de alguna cosa à el mismo acreedor que ha convenido, y que lo mismo procede en la compensacion, y assi no refuto, ni trato de impugnar las doctrinas q̄ se traen num. 29. 30. & 31. lo que digo es, que auiendo depositado el Duque de Cardona principal, y reditos, y estando en su libre arbitrio el acto de redimir, como

rio en el mismo num. 31. se confiessa, & est notum.

Funda legitimamente la reconvencion, pretendiendo ha pagado, y què por consiguiente se halla deudor el Cabildo de aquel derecho exclusiuo de la accion que ha intentado, con que de qualquier modo que se considere la dicha reconvencion, ò bien por via de excepcion, y compensacion, que es lo mas cierto en la forma que se puso, vt dixi in mea alleg. num. 43. 63. & 65. ò por via de segunda accion, segun la disposicion regular, cae sobre deuda del Cabildo.

149 ¶ Sin que obste lo que à esta consideracion menos explicada se responde en el num. 32. de dicha informacion, porque aunque sea acto consecutiuo de el redimir, la tolerancia, y paciencia de el acreedor en otorgar la redencion, no procede en el caso de este pleyto, en que nuestra preten sion es auer ya redimido con tener promptos en el deposito principal y reditos, ex dictis num. 26. cum quatuor seqq.

Y aora se reconviene por el acto consecutiuo de la dichà redencion, y el si es, ò no legitima, el defecto de juridicion, y los vicios tan exclamados de el deposito, no toca à el articulo de la fuerça, sólo ha de resultar de la determina cion de la Chancilleria, dando por libre à el Duque de los reditos que se le piden, ò mandando hazer remate por las cantidades de vna, y otra execucion, sin estimar el deposito, vt diximus in prima allegat. à n. 37. & sup. n. 30. & 62. & per se rudioribus patet, para quedar elidida la quinta respuesta que compo nen dichos numeros, y tambien la sexta del num. 33. y resumen del num. 35. y final de dicha informacion.

PONDERACION HECHA EN ESTRADOS.

150 ¶ Tambien se ponderò en Estrados con grande lamentacion (aunque omitido en vna, y otra informacion) que el Dean, y Cabildo, ductus necessitate, por no pagar el Duque de Cardona los reditos de este censo, le executò en la Chancilleria, y que assi falta el supuesto de admitirse la recõvencion, mediante el acto voluntario de el Actor en auer elegido fuero, que es requisito preciso prorrogatiuo de la jurisdiccion de aquel Iuez, ante quiẽ se pidiò, y se traxo à Pedro Barbos. in *tractatu de iudic. l. qui prior 29. a n. 49.* y las doctrinas que junta, y pudiera traerse el consejo 24. de Marciano num. 2. ibi: *Id fuit ex necessitate stante commissione eminentissimi Cardinalis Borgiæ, & sic ex coacta comparitione non inducitur prorrogatio*, y à otros muchos.

SATISFACESE A DICHA PONDERACION.

151 ¶ La misma causa que dixe supr. num. 28. me obliga à satisfacer à dicha proposicion, diziendo. Lo primero, que pretendiendo los Abogados de el Dean, y Cabildo, que por ser los reditos de dicho censo, y su prin cipal derechos pertenecientes à la Iglesia, tocaua el conocimiento de la cau-

sa à el Iuez Eclesiastico, vt affirmant num 14. no instò necessidad alguna de de elegir por su Tribunal à la Chancilleria, pues pudieron recurrir ante qualquier Iuez de los que fuessen competentes, vt dixi supr. num. 24. & sic vsarō de acto voluntario, y cessa el supuesto que se haze, vt patet ex dictis supr. nu. 87. & 88. & ex alijs diuersis addendus Virgil. *de legitim. person. cap. 14. nu. 30.* vers. *Et ideò cauti aduocati*, illic: *Etsi Reus iure communi, vel speciali diuersos iudices habuerit, tùnc Actor ad actionem intentandam eligere poterit, quem maluerit.*

Et in casu de ser Clerigo el Actor, y la materia capaz de vno, y otro Iuez, tenent Felin. *in cap. causam, de præscript. num. 15.* Balboa *in cap. si Clericus laicum, de for. comp. num. 5.* Fachineus *lib. 8. contr. cap. 15. part. 2.* vers. *Hæc sunt*, & vers. *Igitur*, his & alijs Fermosin. *in dict. cap. si Clericus laicum, q. 3. num. 3.* ibi:

Omnes dicunt esse in electione Actoris Clerici eligere contra laicum conueniendum iudicem, quem voluerit, siuè Ecclesiasticum, siuè secularem, & hoc ego dico procedere ex illa regula generali, qua docemur, quod vbi Reus habet plures iudices, equalitèr competentes sit in electione Actoris illum conuenire sub iudice, quo maluerit.

152 ¶ Lo segundo, porque procede la dicha ponderacion, quando ex parte agentis, en tiempo alguno no huuo acto voluntario de elegir aquel Iuez, & continuo, & à principio, le instò la necessidad, videlicèt, como si huuiesse apelado de sentencia injusta, en que recibiò agrauio, y por presiscion huuiesse de recurrir por el remedio à el Iuez de apelaciones, no fuera razon sujetarle con la reconvencion, y priuarle en quanto à ella de la primera instancia, donde se omitiò el ponerla, & per consequens no deue despues admitirse, Bart. *in Auth. & consequenter, C. de sentent. & interlocut. omn. iudic. num. 15.* idem Petr. Barb. *in dict. l. qui prior, n. 49.* ibi: *Exemplum erit in eo, qui appellat à sententia, nam cum is ex necessitate saltim canfatiua appellet propter iniustitiam, quam sibi inuito existimat factam fuisse per iudicem, non poterit in instantia appellationis reconueniri.* Ansald. *de iurisd. 3. part. tit. vnic. cap. 9. à num. 142.* Dom. Salgad. *de ret. Bul. cap. 9. n. 2. per totum.*

153 ¶ O quando el Principe, sin pedirlo ninguna de las partes, proprio motu crea Iuez delegado para alguna causa, nam tunc etiam el acto preciso de ocurrir el Actor ante aquel Iuez delegado le libra de la obligaciō que atrae la reconvencion, Iass. *in l. 3. in princip. num. 14. ff. quod quisque iuris*, Barb. *in dict. l. qui prior, num. 50.* Koquier. *de iurisdict. in exempt. 2. part. dict. quæst. 29. num. 13.* ibi: *Item nisi iudex fuisset datus motu proprio Principis*, trae à Iasson, y otros, & posteà decide, illic: *Tùnc enim cessat reconuentio.*

Y este es el caso de el dicho consejo 24. de Marciano, & constat ex facto proposito num. 1. dict. consilij.

154 ¶ O quando el Actor recibiò alguna injuria, ò daño, por manera, que ex parte sua, tantummodò se halla en los casos referidos, y otros semejantes

mejantes que puedan ocurrir acto pasiuo, y no actiuo, nàm tali casu, propuso su accion, querella, ò prosiguiò su derecho, coactus necessitate, & excluditur reconuentio, ita idem Petrus Barb. *in dict. l. qui prior*, auiendo puesto *n. 49. 50. & 51.* la conclusion, y traydo los tres exemplos referidos, dà la razon eodem num. 51. ibi: *Nam cum ijs casibus nullus praecesserat actus voluntarius partis lasa, qua tantum pasiue in illis se habet, & quia tunc magis ex necessitate, quam ex voluntate videtur pars lasa iudicem delinquentis adire, & coram eo illum accusare, coram eodem non debet admitti reconuentio.* Y la comprueua muy copiosamente.

155 ¶ Aliud verò, procede en nuestro caso, donde intervino voluntad de el Cabildo de elegir por su Tribunal à la Chancilleria, à principio, & in radice contractus, quando otorgò la escritura, en cuya virtud conviene vt optimè explicat idem Petrus Barb. *in dict. l. qui prior, nu. 17.* y dà la misma razon, ibi: *Quia tempore contractus potuit facere.* y tambien intervino acto voluntario del Cabildo, à parte post con el supuesto que dexamos dicho, y fundado supr. num. 87. & nu. 151. de que pudo pedir las execuciones ante el Iuez Eclesiastico, con que reconociendo que la dicha ponderacion no tenia fundamento para poderse aplicar, escusè en mi primera informaciõ tocarla tan por extenso, si bien la heri en el num. 81. y di la mas eficaz respuesta, scilicèt, que si huuiera de correr en el caso de este pleyto, procediera lo mismo, quando el lego conviene à Clerigo ante su Iuez Eclesiastico, que lo haze, necessitate ductus, por no tener otro fuero donde convenirle, & attamen, si el lego es reconvenido, ha de responder ante aquel mismo Iuez Eclesiastico, traxe el texto Canonico que comprueua la conclusion, y à Bobadilla, Quesada, y Fermosin, & addendus ex multis Gras. *de effect. Cleric. effect. 1. n. 796.* ibi: *Et sicut Clericus agens, coram laico poterit ibi reconueniri, sicècontra laicus agens contra Clericum in Curia Ecclesiastica poterit, coram eodem iudice Ecclesiastico reconueniri.*

Et denique si se atendiesse la instancia remota de necessidad que sobreuiene por no pagar el Reo, ò dexar de hazer aquello à que es obligado, nullatenus en caso alguno que quiera considerarse tuuiera lugar la reconvencion, y viniera a ser punto teorico, tanto como ay escrito sobre ella, quod quidem est absurdum, & vitandum, vt diximus. n. 33.

156 ¶ Ex quibus iam iam, con euidencia se reconoce dexamos satisfecho concluyentemente, asi à lo que en dicha informacion, y apuntamientos se ha escrito por parte del Dean, y Cabildo, como à las põderaciones q̃ por su Abogado en Estrados se hã hecho, y tengo entendido, que à vno, y à otro, Autor mas à menos para su comprouacion, se han de reduzir los discursos del nueuo replicato, con lo qual se descubrirà mayor firmeza en la justicia que asiste à el Duque de Cardona, fundada en mi primera informacion, y adicionada en esta con mayor ampliacion, y porque no le falte la misma disculpa me valgo de Quintiliano, *Instit. orat. lib. 4. cap. 2. folio mihi 231. in med.* ibi: *Satius est aliquid narrationi superesse, quam de esse, nam superuacua cum tadio dicuntur necessaria, cum periculo subtrahuntur.*

Y no

156 ¶ Y no escúso bolver à representar à V. S. lo dificultoso que le ha de ser à el Duque de Cardona conseguir su justicia, dexandole vn pleyto Eclesiastico, vt dixi in prima alleg. num. 27. & 95. cum seqq. & ex Zeuall. agnoscit D. Felician. de la Vega (siendo Eclesiastico) *in cap. at si Clerici 4. nu. 41. ibi: Ita generaliter obseruatur in nostra Hispania, & in Regno Portugaliæ, ne laici remaneant in defensi, vel saltim, cum magnis expensis, & dilationibus recuperent, quod illis debetur, SEV POTIVS INDEBITE CONDEMNENTVR OB NON ADMISSAM RECONVENTIONEM, & hac de causa, si fortè Iudex Ecclesiasticus faciat inhibitionem, ne laicus de reconuentione cognoscat, poterit ab ipso interponi appellatio, cum protestatione Regalis auxilij, & sic per illud remedium acta ab ipso facta reponentur.* Con que no duda del auto de conocer, y proceder con retencion en esta Corte que propuse num. 4. in dict. alleg. y assi lo espera. Salva in omnibus D. V. C.

Lic. D. Mateo de Ortega y Espinosa.